EXERCITATIO ACADEMICA DE JURE CEREVISIARIO OCCASIONE RECITATIONUM AD L...

Johann Otto Tabor, Georg Christoph Wagner

Digitized by Google

BIBLIOTECA NAZIONALE VITT. EMANUELE
13
6 B
58

Ex Bibliotheca
majori Coll. Rom.
Societ. Jesu
M

30
B
36
13-8.A.22

Digitized by Google

Digitized by Google

Digitized by Google

Exercitatio Academica

DE JURE CE-
REVISIARIO

Occaſione Recitationum ad L. 3. C. de Commerc. & Mercatoribus ſuſcepta,

&

SUB PRÆSIDIO

Dn. JOH. OTTONIS TABORIS, JC. CELEBERRIMI, ANTECESSORIS IN Alma Argentinenſi Nobiliſſimi, Inclutæ Facultat. Jurid. Senioris & Cod. ac Placit. Feud. P.P. Excellentiſſimi, Præceptoris atq; Evergetæ ſui devotâ pietate ætatem ſubmiſſè colendi

Publicæ ac Solenni Eruditorum Cenſuræ expoſita

Ad d. Menſ. Februar.

à

GEORGIO CHRISTOPHORO WAGNERO, Lignic-Sileſio.

ARGENTORATI,

Typis JOSIÆ STÆDELII, ACADEMIÆ TYPOGRAPHI.

Anno M DC LVI.

Digitized by Google

SERENISSIMO AC CELSISSIMO PRINCIPI AC DOMINO,

DOMINO

LUDOVICO

DUCI SILESIÆ, LIGNIC.
BREGEN. ET GOLDBERG.

PRINCIPI AC DOMINO MEO
CLEMENTISSIMO.

Digitized by Google

NEC NON

ILLUSTRISSIMO ET GENEROSISSIMO DOMINO

DOMINO

JOHANNI JACOBO

DOMINO DE RAPPOLSTEIN, HOHENACC ET GEROLTSECC AD VOGASUM.

DOMINO MEO PERCLEMENTI.

Digitized by Google

FOELICITATEM

QUAM

exacta ſæcula invideant,
noſtra tempora mirentur,
ventura ætas veneretur,

AC

DUCATUS LATISSIMOS
AMPLISSIMASQUE DITIONES,
LÆTISSIME FLORENTES
precatus

has paucas pagellas

cum

humillimi obſequii religioſa conteſtatione,
beneficiorum infinitorum publica celebratione,
& devota ulterius perennantis gratiæ imploratione,
quam demiſſe poſſum,
conſecro,

SUBDITUS
ATQUE
CLIENS,
Subjectiſſimus
Obſtrictiſſimus

Georgius Chriſtophorus Wagnerus.

Digitized by Google

I. N. D. N. I. C.

Hieronymus de Cævallos *pract. quæſt.* 101 controverſiam ; Utrum inter ſuos hæredes ſit locus ſucceſſorio edicto ? ultroque citroque verſans, n. 25. in hæc verba decretoria erumpit : *Lucroſa & practicabilia magis, quàm ſubtilia & parùm fructuoſa diſputanda eſſe.* Similia dicteria apud Conſulentes, alioſq; Dd. pragmaticos paſſim occurrunt: quæ cum Juvenes incauti, legunt, in eam deducuntur opinionem ; quaſi fundamenta Juris Juſtinianei ab ipſiſmet Dd. ſubtilitatum nomine traducantur, ac tradita pragmaticorum ex adverſo veræ Juriſprudentiæ nomine commendentur. Qui error, ut hodie magnopere gliſcit, ita longè eſt pernitioſiſſimus & omnibus modis Juvenum animis eximendus. Quod ſi enim certa juris principia ſubtilitatis vocabulo explodimus ; Undè ſuſtinebuntur illæ patrum forenſium παραδόσεις ? Si verò iſtæ nullam vim, nullam autoritatem & robur habent, præterquam à Legum Majeſtate; omnes certè Juris articuli ſubtili animo inveſtigandi & expendendi ſunt. *l. properandum.* 13. §. *ſin autem* 3. *C. de judic. Novel.* 89. *cap.* 12. §. *ult.* quippe qui ipſi etiam, non niſi ſubtili tractatu præhabito, conſtituti ſunt. *l.* 15. §. 1. *C. de legit. hæred.* atque ipſis ideo judicibus obſervandi præcipiuntur. *l. un. C. de ſentent. quæ pro eo, quod intereſt. l.* 1. *C. ut in poſſeſſ.* Et abutuntur nonnulli voce Lucii Titii. *l.* 88. §. *ult. de legat.* 2. qui jactitabat : Se teſtamentum ſuum feciſſe ſine ullo Juriſperito, rationem animi ſui potiùs ſequutum, quàm nimiam & miſeram *(ſubaudi Iuriſconſultorum l.* 12. *De injuſt. rupt. irrit. f. t. l. ult. C. de teſtam.)* diligentiam : Et paulò pòſt : pro jure legitimo haberi debere cenſebat, hominis ſani voluntatem : Nam, ne dicam, (*quod tamen Cothmannus Reſpon. Academ. l. n.* 453. dicit) Lucium Titium iſtum ſtultum & vecordem fuiſſe; Siquidem & Plinius ſimilem vocem uſurpavit *lib.* 5. *epiſt.* 7. *ibi* : *Mihi autem defuncti voluntas*

 anti-

Digitized by Google

antiquior jure eſt: Et Imp. Fridericus III. ferè totam eam ſententiam ſuam feciſſe legitur *ap. Goldaſt.* in Reichs-ſatzungen. *p 167. art. 5.* eôq; argumento omnes Juriſconſultos, tanquam inutilia & noxia terræ pondera è Rep. exturbandos eſſe cenſuit. Nec integrum fortaſſe nobis erit & innoxium, aut in monſtra huius ſeculi pugnare, aut unicum poſt religionis curam Reip. ſtatumen, Juriſprudentiam juſto apologetico defendere: Quomodo olim etiam vix ullum brevius ad omnem calamitatem compendiũ viſum fuit, quam Virtutem laudaſſe, aut ſectatores adſeruiſſe. *Th. B. in vita Ioh.* C. E. iſtud tantum reponamus: Miſerum illum Lucium Titium ultrò ſe in magnum periculum conjeciſſe, atque adeò Juriſconſulto opus habuiſſe, qui ex ſubtili jure temeritatem ejus adjuvaret, diſputando pro eo hoc argumento: Quod illis verbis adjecta videatur clauſula; valeat omni meliori modo: *l. 29. §. 1. de Teſtam. l. 57. §. 1. ad SC. Trebell. C. I. A. de jure Codicill. θ, 4. n. 9.* Nimirum eſt aliqua ſubtilitas, cum ad conſtituendum, tùm ad diſcendum Jus neceſſaria: Alia verò nimia, otioſa & ſupervacua eſt, quæ ſcilicet, vel in objecto, vel in modo peccat. Illa laudabilis eſt & omnibus ſtudioſis commendanda *l. un. C. de Profeſſoribus, qui in urb. Conſtant. 12. 15. l. 2. §. 15. C. de V. I. E. l. 10. §. plurimum. 5. de quæſt.* quippe quæ genuinam Legislatoris mentem atq; intentionem; & accuratam cognitionem denotat. *d. l. 10. §. 5. de quæſtion. l. 51. §. ult. ad L. Aquiliam.* Hæc verò, ut ſupervacua *l. nuper. 11. C. de natural. liberis* & vana *l. ult. C. de legib.* Otioſa & captioſa *l. cum Aquiliana. 5. de tranſact.* inſuper eſt habenda. *l. ſancimus 7. C. ad SCtum Trebell.* Hanc, qui nimium ſectantur, meritò ridentur illo Dd. proverbio, quod eſt *ap. Blarerum in præf. tr. ad L. diffamari.* At non minùs culpandus venit, qui priorem negligit & contemnit; Ejuſque ſcientia meritò dicitur claudicare: *Zaſio in repetit. l. 1. §. 1. de reb. credit.* Mediâ itaq; viâ incedentes, problema *de jure Cereviſiario*, objecto ſatis trito, ſed minùs tamen elaborato, per prima lineamenta deſignandum nobis ſumſimus, felicioribus ingeniis, quibus animus à curis vacuus contigit, ἐπιτελέσματα ſequeſtraturi. Præmittemus autem initio quædam præcognitorum loco in genere, de Cereviſia ipſa, deq; ejus Coctione. 2. De eius tum venditione, tum uſu & oneribus, ex cauſis vel ordinariis, ut vectigalibus, vel fortuitis, ut incendii, ortis. DEUS OPT. MAX. cæptum noſtrum ſecundet.

Digitized by Google

CAPUT I.

De Appellatione, diſtinctione, cauſis & modo conficiendæ Cereviſiæ.

[*Ad l. 9 de tritico vino & oleo leg*]

§. 1. NOn dedignatus eſt Juriſconſultus *in l. ſi quis vinum. 9. verſu. certe Zythum. de tritico vino & ol. leg.* Cereviſiæ naturam diligenter inveſtigare, & ab aliis poculentis diſcernere; unde nec vitio nobis quiſquam verterit, ſi terminorum explicationem expoſitioni rei præmiſerimus.

§. 2. Cereviſiæ nomen à Cerere factum pleriq; opinantur, cum fruges materiam potui huic præbeant. *Abrah. Wernerus tom. 6. Orationum Witteberg. An. 1567. habitarum*; frumenta autem Ceres inveniſſe credatur (cum antea glande homines veſcerentur) Quin & molere & conficere Incolas Atticæ, Italiæ & Siciliæ docuerit, uti tradit *Plinius l. 7. Hiſtor. c. 56. p. 339.* quaſi dicas Cerebibiam. *Wehnerus obſervat. pract. voce* Bier. *p. 71. confer Epigramma Iuliani mox referendum.* Sive *ut Speidelius in notab. lit. B. cap. 37.* à Cerere & frugibus, quaſi Cereris vinum. *adhib. Hering. de molendin. c. 2. n. 39. & ſeqq.* (Licèt Cereviſiæ vocem frequentiùs apud Autores occurrere nonnulli perhibeant. *vide Dn. Sebizium. l. 4. de Facultatibus alimentorum cap. 3.*) Quæ derivatio potior eſt, quàm Wehneri, qui à Belgico Terve deductum arbitratur. Barthius *l. 49. adverſ. c. 20.* Grammaticos quidem ridet, qui rei & nominis barbari natales in Latio aut Hellade requirant : ſed quia nullam commodiorem Etymologiam ſuppeditat, meritò cachinno ſuo relinquitur.

§. 3. Occurrunt etiam varia huius vocabuli in omni linguâ Synonyma; Et ut de latinâ primùm dicamus, arbitratur *Wernerus, d. l.* (1.) eundem potum à Virgilio Arviſium appellari in illo verſu: *Ecgl. 5. verſ. 71.* Vina novum fundam calathis Ariuſia (ſive ut alii legunt Arviſia) Nectar. Licet Interpretes cæteri ibi vina Chia intelligant, ab agro Chii Inſulæ ? cum quib. etiam tranſit. *Taubm. in not. add. l.* Wernerus tamen novitatis mentione movetur, ut

Digitized by Google

exiſtimet, Vina Arviſia, Cereviſiam ibi notare. Cur enim Virgilius, inquit, Vinum Malvaticum, jam à multis ſeculis inter præcipua & nobiliſſima habitum, novum Nectar appellaret? Quidni ergò exiſtimemus, aliud omninò genus potûs Italiæ ignotum, ſed vini æmulum & ſuavitate ſaporis gratum, novo nomine Poëtam celebrare, & vino æquare, maximè, cum & deductionis ratio quadret, ſi Arviſium ab arvo derivaveris: potum nimirum non ex uvis expreſſum, ſed ex frugibus terrâ natis excoctum, viniq; ἀντιβαλλόμενον. *Hactenus Wernerus.*

§. 4. An Zythum idem ſit cum Cereviſiâ noſtrâ, etiam inter Medicos diſputatum fuit. Multi enim utrumque potum ex hordeo factum aut tritico, eundem cum Cereviſia eſſe arbitrantur. *vid. Mathiolum comment. in l. 7. Dioſcoridis c. 81.* At repugnat huic ſententiæ *Vlpianus in d. l. ſi quis vinum. 9. verſu, certè Zythum. de tritico, vino & ol. legat.* ubi Zythum & Cereviſiæ & Camo, ſive, ut alii legunt, Kirmo opponitur. *vid. Dn. D. Sebizium d. l. aliterque Alciatum l. 1. præteritorum, in dictione Camum.* Licèt enim Zythum fieret ex tritico & hordeo vel panico (ita legit *Cujacius 24. Obſervat. 39.* pro pane, quod vocabulum ibi vulgò habetur, cum nemo facilè audiverit, ex pane Zythum confici: Panicum autem mel frugum notet. Niſi dicamus, deſignari eâ voce id, quod vulgò dicitur das Brodwaſſer (Cereviſia tamen non tantum ex frugibus ejuſmodi conficitur, ſed ſimul ex admiſtis lupulis, vel ſorbis, vel arbutis. *vid. Hieronym. Mercurialem 5. variar. 1.*

§. 5. Græcis etiam cognitum fuiſſe hoc potûs genus, tradunt illi, qui φοκάδιον appellatum fuiſſe meminêre; A Poëtis Peluſinus potus appellatur. *vide Hermolaum Barbarum l. 2. Coroll, 311.* ubi ſcribit, madeſcere aquâ fruges, donec ſolvantur in liquorem vino ſimilem. *Confer. Alciatum parergon. l. 1. c, 15. Forcatulum in penu juris c. 18.* Germanis vocatur Bera & Bira, voce Teutonicâ, ut Dn. Sebizius *d. l.* cenſet: niſi & hîc Cererem in auxilium vocamus, vel ex Biber contractum Bier putamus; ut nomen Biriæ ſit generale. *vide Voſſium l. 1. de vitiis ſermon. c. 4. ſ. p. 21.* Alii à piro von der Birn deducunt, quod ex piris & pomis talis aliquis potus conficeretur. *Wernerus d. l. p. 71.* Haud dubiè ex hoc fonte Galli quoq; ſuum Biere ſ. Byrra, *ut Scalig. exercit. 87. & exercit. 157.*

ſect.

ſect. 5. vocat, traxêre. Cui, quoad literarum ſonum affine eſt vocabulum la Biere, quod ſandapilam vel feretrum ſignificat.

§ 6. Quod ſi *Natali Comiti l.19. hiſt.p.* 413. credimus, etiam vocabulum, Hops, Cereviſiam notabit: Sed rectè *D. Bitſchius in comment. ibidem* arbitratur, confundere Comitem potum ipſum cum materiâ, ex quâ conficitur. Nam, ut antea dicebamus, Cereviſia eſt potus, qui ex hordeo & lupulo conficitur, vel potiùs ex Malto. Nam triticum vel hordeum primùm per biduum aut triduum in aquâ maceratur, ut eluatur, humectetur & intumeſcat: deinde in pavimentum ſiccumq; tabulatum tranſponitur, ut humorem imbibitum aliquatenus exuat, germinetq;: tum lento igne in officinâ pollentariâ im Maltzhauſe / quadantenus torreſit, vel aliter exſiccatur: tandem in molendinum conjectum in farinam craſſiorem confringitur, atque inde Cereviſia coquitur. *Dn.D. Sebizius d.l.*4. *c.*3. §. 4.

§. 7. Varias autem à diverſitate cauſarum nanciſcitur ſpecies & denominationes. Nam, ut mittamus eas, quæ à causâ Efficiente deducuntur, diſtinctiones (unde alia Cereviſia Optimæ Notæ cenſetur, alia ſequioris. Optimæ notæ Roſtochienſis, Brunſvvicenſis, Zerveſtana, Torgenſis, Embeccenſis, Roterodamenſis, Uratislavienſis, Dantiſcana, Delphtenſis, Eulburgenſis, Paderbornenſis. *Dn. Lanſius in Orat. pro Germaniâ p.66.* Sequioris verò Erfurdienſium Slans, Lipſienſium Raſtrum, Magdeburgenſium Filtz. *vid. Beſoldum in theſaur. pract. voce* Bierbrawen) Medici à materia dividunt in ſimplicem & compoſitam ſ. conditam & Medicatam. Item in triticeam, hordeaceam, avenaceam, & ita porrò. Denique à formâ & figurâ in tenuem & craſſam, albam, & nigram, atque ita porrô. *vide Dn. Sebizium. d.l.*

§. 8. Ultrò etiam aliis diſpiciendum relinquimus, quibus primum Inventoribus ſuos Cereviſia natales debeat. Nobis enim non tam de cereviſia ipſa, quam de jure cereviſiæ ſollicitudo ſuſcepta eſt, Certè Ulpianus quibusdam provinciis Romano Imperio ſubjectis jam dudum uſurpatum hoc potûs genus fuiſſe teſtatur *d. l. 9. de trit. vino & oleo legato.* Apud Germanos utique, eorumque confines, major Cereviſiæ, quam vini uſus ſemper fuit. *Wernerus d. loc.* Unde apud priſcum Sophiſtam in ex-

cerptis hiſtoriæ Gothicæ legitur: Miniſtros exhibuiſſe Viatoribus Cenchram potionem ex hordeo, quam Barbari vocent Camum. *vid. Voſſius d. c. 4. in f.*

§. 9. Enimverò cum copia vini, vel nulla, vel rarior eſſet, Majores noſtri Cerviſiâ defectum ſuppleverunt. *Wernerus d. l. Goldaſt. tom. I. rerum Aleman. part. 1. fol.* 201. Quæ tamen nunc diverſis in partibus Germaniæ, diverſis etiam modis præparatur. Aut enim hordeum adhibetur ſolum, aut triticum ſolum, aut utrumque, ſed non pari pondere. Hordeacea tamen Cereviſia frequentior eſt. Præparatur autem hordeum ad hunc uſum accuratius, quàm Polenta apud Romanos. Primùm enim (quod & ſupra tetigimus) maceratur aquâ, donec emolleſcat, & tumefactum dehiſcat eâ parte, quâ gluma ſeſe aperiente germen erumpit: planta è ſemine enaſcente: Id enim macerationis ſufficientis indicium eſt. Inde aquâ exemptum congeritur in acervum, ut paulatim incaleſcat, ſed tepore leni & moderato. Eo calore ſuperflua humiditas ex madefactione contracta reſolvitur atque exſudat, ſimulque latens & ſopita granorum virtus excitatur, ut commoveat ac promoveat ſeſe, protruſis tenuibus filamentis, mox in germen perfectum, niſi impediretur, excreturis. At tùm acervus tempeſtivè diſiicitur ac latè diffunditur, ut paulatim refrigeatur ac deſiccetur. Atque ut citiùs effumet conceptus calor, & ſuperflua humiditas diſſipetur, agitatur ex intervalllis & vertitur. Ubi deſiccatum eſt, torretur lento igne, ut duritiem mediocrem adepta, tundi molis atque comminui poſſit. Hoc modo præparata farina, Polenta propriè dicta, aquâ fervente perfunditur, ruticuliſque aſſiduè ſubigitur ac permiſcetur, ut in omnes ſeſe partes aqua diffundat & inde vim omnem exſugat atque combibat.

§. 10. Porrò hinc intelligere licet, cur Ulpianus *in d. l. 9. de tritico vino & oleo legato.* Cereviſiam vini numero habere nolit. Licèt enim in quibusdam regionibus & provinciis homines iſthoc potu loco vini utantur. *vid. Beſold. theſaur. pract. voce* **Bierbrawen.** *Kloken l. 2. de ærar. c. 12. n. 2.* Propriè tamen id vini numero comprehendi nemo ideò affirmaverit, cum vinum ſit, quod ex vineâ paratur. *d. l. 9.* Atqui Cereviſia non naſcitur ex vineâ,

ſed ex

Digitized by Google

d ex lupulo & hordeo conficitur atque excoquitur. *vid. Menoch. 4. præſumtionum* 152. ubi numero 11. addit : Italos Cereviſia non ti , ſed eam tàm capitali odio proſequi , ut è ſuis doliis & cel- s vinariis gravi indictâ pænâ eam proſcripſerint. Quò perti- et Juliani Epigramma græcum in Cereviſiam Gallicanam olim ıſum, quod aliqui ſic verterunt:

Bacche quis? aut unde es : Tibi Bacchum juro per ipſum,
Te minimè novi; ſed Iove noſco ſatum.
Hircum tu, non nectar oles ; ſic Gallica tellus
Te flavâ è ſpicâ, vitis inops, genuit.
Ergo Te dicam Cerealem, non Dionyſum,
Spicigenam potius & Bromon, haud Bromium.

id. Pontan. volum. 2. progymnaſm. 30. p. 189. Lehman. l. 1. Chronic. Spi- enſ. cap. 20. p. 46. Unde forte factum, quod in pænitentiali Ro- nano inter cæteras coercitiones , quæ homicidæ injunguntur, etiam illud præcipitur , ut à potu vini abſtineat , & tantùm me- liocri Cereviſiâ, Mittelbier / utatur temperatè. *cap. interfeciſti 2. xt. de Homicidio.* Sed Italis & Italiæ opponere plura regna poſſu- nus, quæ potu hoc & utuntur & gaudent ; cuiuſmodi ſunt : Saxo- nia , Weſtphalia, Belgium, Anglia, Dania. Suecia, Polonia, Bo- mia. *Kloken. l. 2. de ærar. c. 11. n. 2.* Plures Gentes *è Scoto allegant Barthius lib. 57. adverſ. c. 12. Et Speidelius in notab. Irrid dit. B. c. 37.* De Lituaniâ *Thuanus lib. 56. Hiſt. p. m. 943. hæc habet* : Vitibus regio, propter cæli rigorem, ut & Polonia caret ; ſed populares byrra, atque Cereviſia ex aquâ , tritico vel hordeo & lupulo cocto utun- tur. Atque utinam uterentur , nec ut vino alii abuterentur : *Certè apud Saxonem Grammaticum l. 8. hiſt. Danic. legitur*; Famem ali- quando terris inductam bibacitate hominum , qui frumentum Cereviſiæ inſumerent ; ita ut interdicto opus fuerit, ne frumenta potui tali conficiendo corrumperentur. Cæterùm Cereviſiam bonam ſanitati valdè conducere : corruptam verò nocere , etiam Hiſtorici obſervarunt: Sic enim poſt *Münſterum Zacharias Theobaldus part. 3.* deß Hußiten-Kriegs *cap 27. p. 150.* ſcribit: durch das gerin- ge Bier ſeyen nicht allein die Leuthe um das Geld / ſondern auch um ihre alte teutſche Stärcke kommen. Quin & calidam hunc in uſum & ſanitati & potui parari , notum eſt. *Dn. Freinshemius de potu ca-* lida

Ad cap. 2. ext. de Homicid.

lida p. 47. Ex adverſo vinum nonnullæ Germanorum gentes, & inprimis Suevi, prohibuerunt terris ſuis importari, teſte Cæſare *lib.* 4. *de bell. Gallic.* quod vites corporis vino debilitari & animas effœminari crederent. *v. Lehmannum de cap.* 24. *pag.* 39. Ubi ſubinde refert; quemadmodum ab hac veterum credulitate, poſteritas ſenſim deſciverit, & vites paſſim conſeverit.

CAP. II.

De Iure coquendæ & braxandæ Cereviſiæ.

§. 1. His ita præcognitorum loco præmiſſis, univerſum Jus Cereviſiarium in duobus capitibus conſiderabimus, quorum prius commoda, poſterius onera exhibebit. Commoda in poteſtate Cereviſiæ, tum coquendæ, tum dividendæ contemplabimur.

§ 2. Coquere Cereviſiam poſterioris ævi Scriptores dixêre braviare, bravire, vel etiam braxare à barbaro itidem vocabulo bravium, quod polentam **das Maltz** / denotare ſcribit. *Voſſius de vitiis ſermonis l.* 2. *c.* 3. *p.* 184. niſi malis à gallico *braſſer*, quod **bräwen oder ſieden** denotat, deducere.

§. 3. Coctio iſta fit ad uſum, vel privatum, vel publicum. Ad privatum rei domeſticæ uſum cuilibet licet Cereviſiam domi ſuæ coquere, ſive is ſit Nobilis, vel Plebejus, vel Clericus. *poſt Schraderum & alios à ſe citatos Klokius l.* 2. *de ærar. cap.* XI. Beyriſch Land-Recht. *lib.* 3. *tit.* 2. *artic.* 4. von dem Biere / ſo jhme einer zu ſeines Hauſes nothdurfft bräwen läſt. Unde etiam Conſtitutiones coctionem ad uſum venditionis tendentem, prohibentes, clauſulam tamen hanc continere ſolent: Jedoch daß ihnen frey ſtehen ſolle in ihren Häußern zu jhrer Nothdurfft in Käſſeln zu bräwen. *Rauchbarus* 2. *quaſt.* 12. *ubi de huius clauſula vi exactè tract. Conf. Conſt. Brandeburgicam de Nobilibus part.* 4. *tit.* 13. §. 4. *ibi*: Wan die vom Adel in die Stätte ziehen / haben ſie vor Jhr Hauß Jährlichen (doch daß ſie nicht ſchencken vnnd ſonſten Burgerliche Nahrung treiben) zwey bräwen

Digitized by Google

bräwen Bier-ʒinſe frey. *Item de Paſtoribus d. part. 4. tit. 17. §. 4. nu. 4. ibi:* Nach dem auch etliche Pfarren auffm Lande ihres Freybräwens vnderſchleiff gebrauchet/ ſo ſoll hinförder keinen Pfarrern in Stätten vnd auffn Dörffern/ anders nicht/ dann zu jhrer Nothdurfft jhr eigen Getränck zumachen verſtattet werden ꝛc. Quin imò ſi maximè quis promiſerit, ſe nolle braxare Cereviſiam, neque ullum alium quæſtum ad Cives pertinentem exercere; ad propriam tamen familiæ ſuſtentationem, Cereviſiam braxare non prohibebitur. uti deciderunt Scabini Lipſienſes contra *Mollerum 4. ſemeſt. c. 17. ap. Hartmannum Piſtoris obſervat.* 49. Quod ſi quis talem Cereviſiam ex alieno hordeo coquat, proptet artificium & induſtriam Specificationis; eam ſibi acquirit, cum forma ſit præſtantior materia, imprimis illius rei, quæ ad priſtinam ſpeciem reduci non poteſt. *L. 7. §. cum quis D. de acquirend. rer. domin.*

§. 4. Coctio, quæ fit ad uſum publicum, conſiderari poteſt tum materialiter, tum formaliter. Materialiter tum ratione Subjecti, tum ratione Objecti. Subiectum dicimus Perſonas, quibus Jus coquendi ad uſum communem ſive Reipub. ſive populi competit. Enimverò, poſtquam placuit jus braxandæ Cereviſiæ, ut ſic dicam, publicum, *vel ſaltem jus hanc facultatem concedendi,* Regalibus annumerari [*vid. Treutler. conſ. 107. incipit.* Auff der Röm. Kayſerl. *n.* 2. ubi dicitur, das Bräw-werck oder Jus braxandi ſey der orten Landes / da Sachſen-recht eingeführet oder gehalten wird/ vor ein hohes Fürſtliches Regal zu achten/ ſo wol in den Stätten/ als auch auff dem Lande. Quod regale ſub angariis & parangariis comprehendi poſſe porrò adſeverat *n. 5.* Alii ad extraordinarias Collationes referunt, per notat *Borchold. ad capitulum unicum, quæ ſint Regalia n.* 84. Unde etiam jus novas erigendi cauponas Cereviſiarias ad regalia refert *Treutl. d. l. n.* 4. itemq; vectigal, quod venditione Cereviſiæ imponitur *ib. n. 5.*] his ergò hypotheſibus ſuppoſitis, nulli privatorum licentiam coquendi in uſum publicum Cereviſiam competere, facilè conſequitur.

§. 5. Civitatibus autem hoc Jus antiquitus indultum eſt, vel expreſſo privilegio, vel tacitâ conceſſione. So viel die Stätte betrifft/ *inquit Treutl. ibid.* iſt kein zweyfel/ daß dieſelbe das Brawrecht anders nicht/ als ex conceſſione Principis & proviſione Juris

Digitized by Google

Saxonici haben. Jure enim Saxonico fundatum hoc habent privilegium, ne intra milliare circumcirca coqui poſſit Cereviſia venalis Landrecht *artic. 6. l. 3. & ibi* Zobel. *lit. a. Sentent. poſt* Weichbild. *ſub titulo*: Ob Edelleute auff jhren Lehn-gütern mögen Bier bräwen oder außſchencken laſſen. *p. 115. Ordinatio Provincialis illuſtriſſimorum Principum Erneſti & Alberti p. 18. Item Auguſti ſub titulo* von bräwen/ſchencken vnnd anderer Bürgerlicher Handthierung auff dem Lande.

§ 6. Atque hinc ſæpenumero deciſum eſt, ne Nobiles quidem in ſuis prædiis hoc jure uti poſſe. *Franciſcus* Pfeil *volum. 2. conſil. 202. n. 30.* per rationes, quas inferiore capite afferemus, exceptione hâc additâ, niſi vel privilegio, vel præſcriptione tale jus impetrarint, quos titulos Jure Saxonico intra duos menſes probare tenentur. *Carpz. part. 1. Iuriſprud. forenſ. conſtit. 16. definit. 92.* Vel niſi feudum antiquitus hoc jure fuerit inſignitum. *Schraderus part. 2. de feudis partic. pr. 9. ſect. 3. n. 67.* Unde reſponſum eſt, in dubio Jus hoc potiùs ad Dominum feudi, quàm ad eum, qui Juriſdictionem in fundo habet, pertinere; cum Jus torrendi ſ. macerandi hordei, das Maltzrecht / item poteſtas coquendæ Cereviſiæ, das Brawrecht / per ſe nec ſuperiori, nec inferiori, quàm Dd. vocant Juriſdictioni, weder den Ober- noch Erbgerichten / neceſſariò cohæreat: adeoque ſi in fundo feudali Jus torrendi & braxandi antiquitus uſurpatum fuerit, potiùs præſumatur inter pertinentias vel jura acceſſoria etiam hoc conceſſum fuiſſe. *Treutler. conſil. 2. incip.* Es iſt ein Gerichte in einem Dorffe *n. 4. & 22. per tradita Menochii lib. 3. præſumt. 99. per tot.*

§. 7. Porrò hoc Jus braxandi non eſſe merè Perſonale; ſed ipſis plerumque ædibus inhærere & Poſſeſſorem ſequi, ſæpe conſtitutum eſt. *vid. eundem Carpzov. part. 2. c.nſtitut. 6. definit. 6. nu. 7.* quod ne pugnet cum eo, quòd ſuprà diximus, Jus hoc regalibus annumerari: diſcernendum eſt inter perſonam Jus hoc conferentem & accipientem: Nam reſpectu ſuperioris, Regalibus; reſpectu inferiorum realibus Juribus accenſeri poteſt. Adeò a rei inhærere cenſetur, ut ſeparatim à Domo vendi non poſſit. *Carpzov. part. 2. conſtit. 41. definit. 15. n. 6.* ſcil. quia ſervitutes ac Jura realia ſemper prædio vel domui adhærent, ac in quemlibet

Poſſeſſo-

Digitized by Google

Poſſeſſorem tranſeunt, nec ullo modo à prædio ſeparari poſſunt *l. pecoris. 4. ſervitut. ruſt. præd. l. ſi mihi. 20. §. ult. l. cum fundo 36. de ſervitut. ruſt. præd. Antonius Faber in Codice ſuo de Servitutibus & aqua definit. 2.* Aliud fortè de uſu juris dicendum.

§. 8. In Bohemia Nobiles Jus braxandi ad uſum publicum venditionis, nimiâ Civitatum parſimoniâ & obſtinatione Ann. 1490. obtinuiſſe, his verbis commemorat *Zacharias Theobaldus part. 3.* deß Huſſiten-Krieges *cap. 27. p. 150. ibi*: Anno 1490. begehrte König Uladislaus von den Stätten ein Bierſtewer zu Erhaltung ſeines Königlichen Hofes/ weil die Einkommen von Collin/ Kuttenburg vnd Bergkloß allzugering/ ſeine Hoffhaltung damit zu erhalten Aber die Stätte weigerten ſich deſſen/ mit vorwenden/ daß es vnbillich were/ daß Sie/ der dritte Stand allein mit dieſem ſolten beſchwert/ vñ die Höhern zween Stände verſchonet werden. So wendeten die Herren vnd Ritter vor/ Sie bräweten nicht Bier zum Außſchencken/ ſondern nur für jr Hauß (quod notetur) Damals haben die Stätte den König erzürnet/ vnd den Höhern zweyen Ständen vrſach geben/ daß ſie auch Bräwhäußer auffgerichtet haben. Addit etiam eventum: dardurch die Stätte ſehr geſchwächet worden; Aber den Herren vnd vom Adel that es gar recht/ Ihr Getreyde zuvertreiben vnd hoch zubringen. *Hactenus Theobaldus.*

§. 9. Sollicitè autem cavere debent Cives, ne alii, qui Jus braxandi non habent, illud uſurpent, & in poſſeſſionem vel quaſi veniant. *vid. Borchold. conſ. 2.* quin etiam ex unico actu hanc facultatem acquiri, nonnulli exiſtimant, *per cap. cum Eccleſia. 3. & c. cum olim. 7. De cauſ. poſſeſſ. & propriet. Cravetta conſ. 124. n. 9. Coraſ. in tr. de Sacerdotio ſub rubr. de quaſi poſſeſſion. conferendi. c. 5. n. 3. Cephalus conſil. 170. n. 52.*

CAP. III.

De Iure divendendæ Cereviſiæ.

§. 1. Sed quia quæſtiones iſtæ plerumque in Jure vendendi recurrunt; jam rectè de illo deſpiciendum venit; Et cum modò dixerimus, Jus braxandi Civitatibus principaliter reſer-

Digitized by Google

vatum eſſe, ut inde aliis ſuccurri poſſit: Communiter concluſum eſt, etiam Commercium hoc & Cereviſiæ venditionem, Civibus tantùm relinquendam eſſe. Licèt enim venditio, æquè ac cæteri contractus, ſit Juris Gentium *l. ex hoc jur. 7. de I. & I* atq; ideò Contractûs huius commercium nemini ſit interdicendum. *l. in his. 2. C. de prædiis & omnibus rebus Naviculárior.* & in re ſua locoq; cuilibet commodum liceat quærere, *arg. l. fluminum 24. §. ult. & l. Proculus. 26. de damn. infect.* Quod jus cuique Dominorum illibatum eſt relinquendum. *§. ult. Inſtit. de his qui ſui vel alieni juris ſunt.* Unde etiam *Ludolphus Schraderus conſ. 44. contra Schurfium diſertè definiit*: Licere omninò Nobilibus Cereviſiam conficere & vendere. Regulariter tamen contraria ſententia, ut uſu recepta eſt, ſic etiam fortiùs defendi poſſe videtur: 1. per text. *in l. Nobiliores 3. C. de Commerciis & Mercat:* ubi dicitur, Nobiliores Natalibus & honorum luce conſpicuos & patrimonio ditiores omne mercimonium, quod Urbibus pernicioſum eſt omittere debere: additâ ratione, ut inter plebejos & Negotiatores faciliùs ſit emendi vendendivè commercium. Congruit textus *in l. ne quis. 6. C. de dignitatib. l. 12.* Et ſanè cum inferioris ſortis homines ſuperiorum dignitatum functiones minimè attrectare debeant, æquum viciſſim eſt, ut nobiliores etiam abſtineant ab Operis vilioribus. Pfeil. *d. conſil. 202. n. 34. & ſeqq.* Adde, quod Civium hæc potiſſima ſunt commercia. Die Stätte ſind unter andern auff Backen und Bräwen/als gemeine Bürgerliche Nahrung und Handthierung gewidmet. Ergò ab aliis iſtæ Commoditates Ipſis non debent intercipi. *arg. l. unic. C. de Piſtor. Id.* Pfeil. *d. l. n. 42.* ubi plures rationes prolixè deducit.

§. 2. Nec ſufficit reſponſio *Schraderi d. conſ. 44. n. 16. cum ait*: licèt Nobilibus prohibitum ſit, reſpectu dignitatis perſonæ Cereviſiam coquere & venalem exponere; non tamen prohibitum eſſe ratione fundi, ut fortè per alios Utilitatem talem ex fundo capiant: cum is, qui fructus ex agris ſuis percipit, facultatem liberam habeat, vel eosdem ſic vendere, vel in aliam formam aut ſpeciem mutatos. Neganda enim eſt conſequentia, cum aliud ſit, fruges ex fundo natas vendere, & ſic re ſuâ frui; Diverſum autem ſit, ex frugibus Cereviſiam coquere, atque ſic divendere:

Cum

Digitized by Google

Cum illud ſine vili fiat miniſterio, & operâ veluti fabrili. Ac cum Nobilibus interdicatur talis diſtractio, non poſſunt in fraudem legis eam per alios exercere, ne plus in alios conferant, quàm ipſimet habent, *l. obſervare. 4 §. 6. verſ. Eſt enim perquam abſurdum. de Offic. Proconſ. l. ſi Pater. 22. ff. quæ in fraudem Creditorum Pfeil. d. conſ. 202. n. 46.*

§. 3. Planè, ſi Nobiles longè à Civitatibus remoti ſint, pleniore poteſtate uti ſolent, ſic, ut Cereviſiam non in familiæ tantùm ſuæ, ſed & ſubditorum uſum coquere, & per ſuos Diſpenſatores & Caupones Schencken und Wirthe vendere coſuêverint: quaſi ita Civitatibus non æquè officiant, ac Cereviſiam non cuivis promiſcuè, ſed ruſticis tantùm ſuis & agricolis, tanquam prolixæ familiæ quadantenus membris, diſpenſare videantur. *vid. Berlich. 1. deciſ. 1. incipit in Ordinationib. num. 2. ubi ait*: prohibitionem iſtam non tantùm in dedecore Nobilitatis, ſed vel potiſſimùm in detrimento & pernicie; quæ Urbibus hinc inferatur, conſiſtere. *Carpz. part. 2. Conſtit. 6. definit. 4.* Quod ſi maximè Nobiles Jus coquendi & divendendi Subditis titulo aliquo acquiſierint, non tamen extra pagi deſtrictum licebit illis hoc jus exercere, uti porrò definitum legitur *ap. Berlichium deciſ. 21. fin.*

§. 4. Sed quid ſi conſuetudine in aliqua provincia introductum ſit, ut Nobiles etiam Cereviſiam coquant, aliiſq; promiſcuè vendant, uti ſupra de Nobilibus in regno Bohemiæ habitantibus enarravimus *c. 2. §. ult.* Ne ſic quidem Nobiles rectè excuſari, arbitratur *Klok. d. l. 2. de ærar. c. 11. n. 9.* quaſi Negotium, quod probrum ſuâ natura continet, non poſſit conſuetudine probari, honeſtumque conſtitui. Conſtare autem vel ex Jure Civili, quod Coquorum artificium vile atque ſervile fuerit. *arg. l. legatis ſervis. 65. §. ſi unus & l. ſervis Urbanis 99. de leg. 3. Julius Firmicus l. 3. de Aſtronom. c. 5.* Cui tamen hac in parte vix ſubſcribere poſſumus, cum conſuetudo vim legis habeat *l. 32. pr. & §. 1. de ll.* Ita ut priorem legem etiam abrogare poſſit. *§. 11. I. de I. N. G. & C. §. 3. Inſtit. de legit. agnatorum ſucceſſione l. 1. §. 1. C. de caducis tollendis.* Certè facilè excuſationem præſtet *Novella 154. gloſſa. ad capitulum venerabile verbo migravere, extra de conſuetudine. Reinking. de regim. 2. claſſ. 2. c. 9. n. ult.* Unde Conſuetudo facere dicitur ex illicito li-

Digitized by Google

citum. *Bartolus in l. fugitivus. §. ap. Labeonem. de Ædilitio Edicto. Craverta conſil.* 145. *n.* 12. *Roland. à Valle conſil.* 150. Et introducere poſſe, quicquid privilegio poteſt concedi. *Oldradus conſ.* 172, *incipit, quia omnes. Anchoranus conſ.* 50. *incipit Conſuetudo,* & quicquid per præſcriptionem introduci poteſt: *p.ſt Fridericum de Senu, Cardinalis Tuſcus tom.* 2. *lit.* C. *conſil.* 809. Ideoque Conſuetudo Patriæ etiam veniet attendenda. *l. quod ſi nolit.* 31. *§. quia aſſidua.* 18. *de ædilitio Edicto. Carpz. part.* 2. *conſtit.* 46. *definit.* 17. *n. ult.* Nec coctio iſta aut venditio probrum aliquod naturale continet, ut conſuetudo in illud nihil poſſit. *arg. l.* 42. *de V. S.* Unde nec Nobilitati diſtractionem iſtam officere, ſi privilegio aut inveſtiturâ jus hoc obtentum ſit, arbitramur *cum Limnæo lib.* 6. *de jure public. c.* 5. *n.* 79.

§. 5. Sanè illa Uſurpatio minùs uſt laudabilis, quando Nobiles ejuſmodi ruſticos ſuos vel invitos cogunt, ut Cereviſiam qualem qualem emere teneantur, nec aliâ quærere, aut ſibi comparare pro libitu poſſint. 1. Quia plura ſingularia & exorbitantia ſic cumulantur, ſi Nobiles ad uſum venditionis, coctioni tanquam artificio, turpis lucri cauſa, eddicti ſint, & eum in finem ſubditos ad emendum cogant: At duo vel plura ſingularia exorbitantia non debent cumulari. *l.* 1. *Cod. de dotis promiſſ. Baldus* 2. *conſil.* 275. *n.* 9. *& ſeqq. Prukm.* 1. *conſ.* 10. *n.* 69. *Berlich.* 1. *concluſ.* 53. *num.* 32. 2. Quia ſic Nobiles non tantùm Negotiationem, ſed quod magis eſt, etiam Monopolium exercerent *contra l. unic. C. de Monop. & conventu Negotiatorum.* 3. Quia contra hanc coctionem pugnant omnes rationes, quæ contra molendina bannaria ſolent adduci: niſi prohibitioni iſti, vel potiùs impoſitioni, ruſtici, per longiſſimum tempus ultrò acquieverint. *vid. Hering. de molendinis quæſt.* 11. *n.* 10. Aliud tamen dicendum fuerit, ſi ipſe Princeps ſive Magiſtratus ſuperior, qui regalia habet, ruſticos edicto monuerit, ut Cereviſià patrià contenti peregrinam non advehant; quemadmodum de tali edicto diſſerit *Schepliz. part.* 4. *Conſuetud. Brandeburg. tit.* 17. §. 5 *ibi*: Würden auch die Räthe in den Stätten erfahren / daß die Crüger oder Bawren auff dem Lande / uber deß Landes-Fürſten Verbott / Bier auſſer Landes holen und führen; Sollen ſie jhnen das Bier zu nehmen macht haben / und die helffte deſſelben dem Landes-Fürſten laſſen zu kommen; die ander helffte aber vor ſich behalten. §. 6. Ju-

Digitized by Google

§. 6. Judicari ex hactenus dictis poteſt, quemadmodum illa Controverſia determinanda ſit, quæ in Nobili quodam Ducatu per multa luſtra Subditos & Principem colliſit: In qua cum D. Rudolphus II. reſcripſiſſet: inter Principes & Magnates braxationem ad publicum venditionis uſum æquè ac alias negotiationes non ſolùm inuſitatas, ſed & quadantenus dedecoras, vel cum dedecore conjunctas eſſe, *ſub dato Pragæ Anno 1579. Goldaſt. tom. 2.* die Reichsſatzungen. *p.326.* Reſpondit Illuſtriſſimus Princeps 30. Octob. ejusdem anni: Arbitrari ſe, quod ſibi & aliis, fructus ſoli ſui, hordei, lupuli & ligni in uſum & Utilitatem ſuam, quacunque commodà ratione convertere æquè licitum ſit, atque illis, qui vinum in ſuo ſolo natum divendant. *In actis Brunſvvicenſ. part. 1. n. 49. & 509.* Repetenda enim tunc (1.) diſtinctio, utrum Jus braxandi conſideretur ut Regale, cujus exercitium ſub onere vectigalis aliis concedatur, eoque modo Magnatibus rectè tribuitur: vel ut Jus reale privatam utilitatem prædii concernens; ubi Imperatorio reſcripto meritò locus relinquitur. Licet enim venditio vini non improbetur: modus tamen ab Imperatore taxatur, ſi nempe Magnates Ipſi Tabernas Cereviſiarias, Schencken und Bier-Häuſer erigere velint, & ita emolumentum Civibus & Civitatibus eripere. Nec eadem eſt, (2) vini, quæ Cereviſiæ ratio, *ut ſupra ex l. 9. de trit. vin. & ol. leg.* reſpondimus. Siquidem vinum ferè nullum uſum habet, quàm bibitionis. Quod ſi ergò ſolum tuum plus vini ferat quàm familiæ uſus requirat, non vetaberis illud egenti vendere, ne fructus fundi tui pereat. At fruges per ſe vendi poſſunt: E. non opus eſt, ut egregiæ perſonæ operam ſuam & miniſterium contra decus & dignitatem, ſolius lucri cauſſa, huc vertant, & inferioribus, ſepoſitas, Jure vel more utilitates præripiant. *confer. trad. Klokenii de contribut. cap. 12, n. 265 & ſeq. ubi ait*: Negotiari eum dici, qui merces acquirat eo animo & deſtinatione, ut easdem integras iterum lucri gratia vendat: adeoque Clericum vel Nobilem, qui vinum, oleum, frumentum, reliquoſque fructus in agris propriis natos, ad communem uſum diſtraxerit negotiatorem non poſſe appellari, concludit.

§. 7. Similis diſceptatio, ſuperiori ſeculo, mota fuit inter Civitates Miſniæ & Thuringiæ ex una, & inter Nobiles eorumque

Digitized by Google

rumque ſubditos ex parte altera, vom Maltzmachen/Bierbrawen vnd zu verſchencken Gerechtigkeit. Cum enim Civitates & Cives, ſ. ut vulgò vocant, Civitatenſes, quererentur: Daß die Handthierung deß Bierbrawens vnd verkauffens denen vom Adel vnd auſſer der Statt wohnhafftigen nicht gebühre *p.d.l. nobiliores.3. C.de Commerc. & Mercat.* Sintemal das Bierbrawen auff den Kauff vor Bürgerliche Handthierung geachtet vñ gehalten werde/ deren ſich die vom Adel vnd dero Vnterthanen gar von alters hero enthaltẽ müſſen. Nobiles autem exciperent, das Maltzen vnd Bräwen ein actus licitus & Jure Gentium cuilibet permiſſus ſey. Neque opponi poſſe *d. l.3.* Cum Nobiles hordeum non aliunde coëmant, ſed ex ſuis agris perceptum coquant, eoque non minùs liberè uti poſſint, atquè ſi lac, caſeum, butyrum ac vinum venderent. Nec impedire ſe Cives, quò minùs bona ruſtica emant, & commoditatibus eorum fruantur. Cumque Civitates iterum replicarent: Jus Gentium ſpecialioribus populorum moribus ſubinde fuiſſe immutatum, atque adeò Juris Civilis ſanctione ad uſum cuiuſque populi aptatum, & nominatim Nobilibus prohibitum eſſe, ne pernicioſa Urbibus commercia inſtituant: ſed ſua officia obeundo efficiant, ut facilius ſit emendi vendendive commercium: Quæ ratio etiam duret, utcunque Nobiles hordeo proprio utantur: Maximam enim frumenti partem à Nobilibus & Ruſticis coëmendam eſſe, unde notabilem utilitatem percipiant: Cæterùm, ut ex lupulo & hordeo Cereviſia coquatur, operæ fabrilis eſſe ſ. vilioris artificii, quod Nobiles minimè deceat: Vnd ſey mit Milch vnd Weinbeeren ein vngleich ding: ſintemal beydes verderblich/vnd nicht alſo auff den Boden geſchüttet/ohne ſchaden verſamlet/vnd mit rath verkauffet werden könne/wie die Gerſten/ ſondern die Noth vnd Natur gehe dahin/daß man auß Milch vnd Rohm Käſe/ vnd auß den Weinbeeren Wein ohn einigen Zuſatz & ſine mutatione ſpeciei mache. Atque, ut Nobiles, licet lanâ ovium præpolleant, pannum tamen conficere, tingere, & ad alios deinceps uſus aptare non poſſint aut debeant. Quemadmodum nec pelles ovium, vaccarumque præparare, & uſibus Civium accommodare. Ita etiam non ſequi, Nobiles hordeo diteſcere, E. Cereviſiam coquere & vendere poſſe. Et quæ alia hinc

hincinde diſputata reperiuntur. *Tom. 2. Illuſtrium conſ. à Wolfgango Richtero editorum conſ. 38.*

§. 8. JCti Tubingenſes eodem conſilio *n. 36. p* 429. reſponderunt: Daß der Ritterſchafft vnd denen vom Adel / auff ihren Ritterſitzen Maltz zu machen / Bier zubrawen / vnd deſſelbē / über jhren gewöhnlichē Haußgebrauch / gewinß halber zuvertreibē / auch von der Gerſten vnd Hopffen / die jhnen ſelbſt erwachſen / oder von jhrē Bauren zur Zinſe geben worden / nicht gezieme noch gebühre. 1. Quia Civitates onera Reip. graviora ferant, unde ipſis etiam præcipua quædam commoda relicta ſint, cum 2. ex adverſo Nobilibus multæ ſeorſim prærogativæ ſint conceſſæ, eo fine, ut à vilioribus functionibus abſtineant *l. ne quis. 6. ibi.* ne quis ex abjectis officiis, vel deformibus miniſteriis, vel ſtationariis, omnique officiorum fæce, diverſiſque paſtis turpibus lucris, aliquâ frui dignitate pertentet. C. *de dignit.* 3. Quia ignobiles reputentur, qui vile officium exerceant, *gloſſ. in verbo ignobiles, Can. qui contra. 32. c. 24. quæſt. 1.* 4. Nec alioqui differentiam fore inter actus Nobilium & plebejorum; cum tamen abſurdum ſit, duplici aliquem jure cenſeri, *arg. l. Eum qui ædes 23. de uſucapionibus. l. ſenium 3. C. qui teſta. facere poſſunt.* Cum & rerum & nominum fœda hinc oritura ſit confuſio. *l. ult.* C. *de legitima tutelâ l. conſulta divalia 23.* C. *de Teſtament.* Et abſurdum cenſeatur promiſcuis actibus rerum turbari officia. *Bartolus in d. l. 6.* C. *de dignit.* Nec dici poſſe, Commercia eſſe Juris Gentium, adeoq; nullo modo inhibita: ſiquidem publici populorum neceſſitate exigente, variis ex cauſis inhibitio reperiatur inducta *l. 2.* C. *quæ res exportari non debeant. t. t. extra ne Clerici & Monachi.* Quemadmodum ex adverſo Negotiatoribus interdictum eſt, ne militent. *t. t.* C. *Negotiatores ne militent.* Et quæ ... ra ibidem in hanc ſententiam adferuntur.

§. 9. Quid ſi verò Nobiles alicubi diutinâ uſurpatione ... antur? Ne hanc quidem proficere, jam ſuprà indicatum eſt, prolixè deduxerunt JCti Ingolſtadienſes *d. vol. 2. conſ. 39.* Cum ... m Mercimonium iſtud Nobilibus interdictum ſit, apparet, eos in mala fide: ſi maximè diu illicito hoc negotio gaviſi ſint. *... ult. de jurisdict. l. bonæ fidei. 109. de V. S.* Maximè cum actus Cere... coquendæ & vendendæ non ſit continuus, non enim ita &

C vendi-

venditur & coquitur Cereviſia ; ſicut continuè currit aqua in aquæductu : *Ita Ingolſtadienſes d. loc. n.* 22. Nec contra Remp. præſcribitur regulariter, tempore minori, quàm ſpatio 30. annorum; ſaltem juxta *Speculum Saxonicum l.* 1. *artic.* 39. Imò, in his, quæ contra publicam utilitatem fiunt, ne hæc quidem præſcriptio locum habet. *l. præſcriptio* 6. *C. de Operibus publ.* [ſed demum centenaria *l. ut inter* 23. *Cod. de Sacroſ. Eccleſ.* quam allegare voluit *Weſenb. in parat. de uſurp. & uſucap. n.* 7.] Utcunque ſecus ſit in his, quæ non omninò tendunt ad Reip. perniciem & deſtructionem *, ut in l. omnes.* 4. *C. de præſcriptione* 30. *vel* 40. *annorum.* Et poſito, præſcriptionis exceptionem poſſe probari : tamen reſtitutioni locum fore concludunt Domini Ingolſtadienſes *d. conſil.* 30. *n.* 33. *per l. Remp.* 5. *C. de Iure Reip. lib.* 11. *tit.* 39. Quorum ſententiam hactenus noſtram facimus, niſi interceſſerit prohibitio, & eâ non attentâ proceſſerit uſucapio, cui ſtatus deinceps acquieverint. Et ſic conſuetudo provinciæ Univerſalis majorem in hac cauſa vim habet, quàm ſingnlaris præſcriptio.

§. 10. Atq; hæc de conceſſione tacita, quæ ex diutina uſurpatione vel conſuetudine inducitur ; ſequitur expreſſa, quæ vel eſt generalis vel ſpecialis. De ſpeciali illud quæſitum ſcio : Si Princeps alicui Nobili vel Clerico concedat jus conſtituendæ tabernæ eine Schenckſtatt auffzurichten ; an ea vicinis Civitatibus præjudicet, ita, ut ſe tali novo operi nequeant opponere ? Negavit id *Iohannes Fichardus*, cum à Reverendiſſimo Ordinis Teutonici Magiſtro in conſilium adhiberetur, *conſil. Germ.* 51. *incip.* Es hat vor etlichen Jahren ꝛc. Cum enim Domus Teutonica zu C. molendinum zu J. propè C. ſitum emiſſet, & deſuper An. 1480. privilegium impetraſſet eine offene Schenckſtatt/wann ſie wolten/ daſelbſt auffzurichten : Id verò Ordo per 90. annos omiſiſſet, ac poſt hunc temporis decurſum ſucceſſores demum attentarent : Civitas C. Ordini ſeſe oppoſuit inter alia obtendendo, clauſulam privilegii: männiglich an ſeinen Freyheiten vnd Rechtẽ vnvergreifflich vnd ohnſchädlich. Jam autem novum id opus juribus ſuis officere : Es wolle obberührter Baw vorhabender newen Schenckſtatt der Statt/an jhren Erb-ſchenckſtätten auch gemeiner Statt nutzẽ/ zu mercklichẽ Nachtheil gereichen ꝛc. der Rath ſolches nicht wiſſen zu

geſtatten.

geſtatten. Sunt equidem, qui tradunt, clauſulam (ſalvis juribus) non operari reſervationem, quoad expreſſa in Comitiis Principum, ſed tantùm, quoad omiſſa. *Barboſ. in clauſul. verb. ſalvis.* 144. *n.* 1. *deſuper allegans Nattam* 2. *conſ.* 403. *n.* 7. *f.* quaſi etiam generalis non corrigat quod ſpecialiter eſt diſpoſitum *l. quoties* 10. *C. Famil. Erciſ. Natta d. loc. n.* 8. Traditio tamen hæc vera eſt de conceſſis, non de ſeparatis aliorum Juribus. *vid. Barſchampium in radic. clauſ. c.* 22. *n.* 24. Nam imò, ſi maximè hæc etiam in privilegio expreſſa non fuerit, tamen ſubaudienda veniet. *Iaſon in l. ult. n.* 19. *de conſt. Princip. Innocent. in cap. cum dilecti* 6. *de Donat.* Princeps enim intelligitur velle, quæ ſua jura volunt. *l. ex facto quæritur, & ibi gloſſ. de vulg. & pupill. ſubſt. Fichard. d. loc. n.* 7. Jura autem ſic diſponunt, ut quilibet in ſuo facere poſſit, quod ſibi prodeſt; Cavere tamen debet, ne alteri noceat. *l.* 1. *§. iidem ajunt* 11. *de aqua & aquæ pluviæ arcendæ. l.* 2. *act. §.* 5. *in f. Eod. l* 2. *§. meritò. Ne quid in loco public.*

§. 11. Sed quid de Conceſſione Generali dicemus, An ſcil. conſuetudine provinciæ exiſtente, ut in pagis etiam Cereviſiam coquere liceat, fundo ſub generali feudi titulo conceſſo; An, inquam, etiam Jus hoc braxandi ad uſum communem licitantium comprehendetur? *Treutl. poſt diſputationem prolixam conſil.* 117. *n.* 4. *denique ſic concludit:* So viel das Braw-recht auff dem Lande betrifft / ſey ſolches vnter der gemeinen conceſſion eines Lehen- oder Land-gutes gar nicht begriffen/ cum regalia & ſimilia, quæ majoris momenti ſunt, nequaquam veniant in conceſſionem generalem; adeoque porrò definit, officinas & tabernas neminem erigere poſſe: Es könne keiner Mühlen/ Bräw- oder Bier-häuſer auff dem Lande auffrichten / niſi cui id ſpecialiter fuerit conceſſum, aut niſi quis diutinam poſſeſſionem ſive præſcriptionem queat docere. *conſ. cap. qui ad agendum* 4 *de Procurat: in* 6. *G. Anton d. f.* 5. 83. Alii tamen generali conceſſione feudi, etiam jura molarum & tabernarum cereviſiarum venire arbitrantur: *Hering. de molend. quæſt* 19. *n.* 1. *& quæſt:* 35. *n.* 6. nempe ſi jam antea in feudo fuerint, & feudum cum omnibus pertinentiis alicui ſit conceſſum:

Nos autem quærimus de officinis & tabernis de novo inſtituendis.

CAP. IV.

De Iure Civitatenſium ſive Civium ſingulorum circa coctionem & diſtractionem Cereviſiæ.

§. 1. Demnnſtravimus hactenus communiore ferè calculo Jus braxandæ & vendendæ Cereviſiæ Civitatibus & earum inhabitatoribus præcipuè, ſaltem jure conſuetudinario adſcribi. *vid. Bornit. de rerum ſufficient. tract. 2. cap. 16.* Sed nec in Civitatibus vaga & promiſcua facultas cuivis civi aut incolæ competit. Quamvis enim de jure communi cuivis pro libitu emere & conducere ædes liceat, in iiſque ea exercere, quæ quiſque didicit, *poſt Iohannem de Amicis conſil.* 104. *n.* 2. *Cothmannus vol. 3. conſ. 93. incip. vulgò dici ſolet. num. 66. p. 306.* Solis Doctoribus & Profeſſoribus hac facultate munitis, ut Fabros, Vietores, aliosq; Opifices, ſtrepitu quodam artem ſuam exercentes à vicinarum ædium emtione aut conductione prohibere & arcere queant. *arg. l. unica in f. C. de ſtudiis liberalib. Vrb. Rom. Colerus part. 1. de proceſſibus executivis cap. 4. n. 8.* Attamen plerorumque locorum ſtatutis introductum eſt, ne quis, ſine conſenſu Vicinorum aut Magiſtratus, eas artes atque Opificia in ædibus ſuis inſtituere aut exercere poſſit, quæ non ſine periculo exercentur. Niemand ſoll von newem brawer/ Schmid/ Töpffer/ Sähmhäuſer ꝛc. anrichten/ ohne ſeiner Nachbarn willen. *Vti habet jus Lubecenſe lib. 3. t. 12. art. 12.* Cum enim ex promiſcua ædificatione talium officinarum facilè confuſio oriri poſſit, & ingens Reipub. periculum attrahi: non immeritò promiſcuæ ædificandi libertati frænum eſt impoſitum. *D. Mævius in comment. ad d. artic. 12. n. 4 & 5. Reformatio Francofurtenſ. part. 8. tit. 5. §. 5.* ubi etiam alia coarctationis ratio affertur ibi: Die Bräwhäuſer belangend/ nachdem dieſelben in kurtzen Jahren in guter anzahl allhie in dieſer Statt/ wider alt herkommen/ haben zugenommen: Dieweil darinnen ein merckliches Brennholtz/ ſo gemeiner Bürgerſchafft zu anderm ihrem nothwendigẽ Gebrauch abgehet/

verödet

verödet wird: So ordnen vnd wollen wir/daß fürohin keine newe Bräwhäuſer angerichtet/ noch auch zugelaſſen werden/ ſondern allein die jenigen/ſo allbereit bewilliget/vnnd im Weſen ſeyn/bleiben ſollen.

§ 2. Unde domus ejuſmodi privilegiatæ majori venduntur pretio, maximè ſi privilegium perpetuum ſit, adeoq; reale, *poſt Carpz. Mevius d. art. 12. n. 9.* Aliquando tamen Principes etiam Perſonis tantùm certis hæc privilegia concedunt: quemadmodum *Modeſtin. Piſtor. part. 3. q 65.* refert, Ducem Henricũ cuidam Doctori vnd ſeinem nechſten nachkommenden Beſitzer/ ob auch Jhr einer oder ſie beyde ſolch Hauß förder verkauffen würden / bey ihrer beeder Lebzeiten/privilegium ſeu jus coquendi quinque Cereviſias (nam & numerus hodiè in ſtatutis definiri ſolet) ſingulis annis per ſe vel per alium, welchem es ihr einer gönnen würde/conceſſiſſe; additque, Doctorem deceſſiſſe, relictà filia & Uxore: Poſt mortem Doctoris viduam ipſius ædes per aliquot annos poſſediſſe; Poſtea easdem perveniſſe in manus filiæ: Tum verò quæſitum fuiſſe, *an filia eo jure braxandi porrò uti poſſet?* Reſpondiſſe autem Scabinos, Privilegium hoc ad filiam, tanquam tertium poſſeſſorem non extendi, ſed extinctum fuiſſe in perſona viduæ, quæ fuerit der nächſte nachkommende Beſitzer.

§. 3. Sed quid ſi vidua unà cum liberis ædes poſſederit? Tum verò cæteris decedentibus, vel ſola iſta filia privilegio hoc ex clauſula præmiſsâ gaudebit. (1.) Quia cum plures poſſident, videntur omnes habendi loco unius perſonæ, & ſic unius Poſſeſſoris. *l. cui fundus 55. de condit. & demonſtrat.* Nec per mortem unius vel alterius ipſa Poſſeſſio mutata videri poteſt, cum in perſona ipſius nullus actus naturalis intervenerit, per quem de prima poſſeſſione deſtitiſſe & novam acquiſiviſſe cenſeatur; quemadmodum etiam jus collegii in uno retinetur, *l. ſicut 7. §. ultim. in f. Quod cuiuſque Univerſ.* Et ita definivit *cum Badhorno Collegium Scabinor. ap. eundem Modeſtinum Piſtoris part. 3. quæſt. 111. n. 3.*

§. 4. Alibi planè egregium & peculiare genus Negotiationis cenſetur Jus iſtud braxandæ & vendendæ Cereviſiæ: Quam negotiationem alii exercent vendendo Cereviſiam minutatim, alii per dolia aut per averſionem, mit Laſten oder halben La-

ſten: qui poſteriores Negotiatoribus mangoniis & pantapolis adnumerantur *Iohan Sandæus lib. 5. Deciſ. Friſic. tit. 6. definit. 2. p. 560.* Pertinent autem horſum Ordinationes Cereviſiariæ, v. gr. de materia Cereviſiæ, **was vor Früchte zum Bier gebraucht werden ſollen** *vid.* **Bäyriſch Landrecht** *d. part. 3. lib. 2. artic. 7. ibi*: **Es ſollen auch bey Einſetzung deß Bräwens zu jedem Biere keine andere Früchte / dan allein Gerſten /** (alibi etiam alia frumenta adhibentur) **hopffen vnd Waſſer/nicht aber Kräuter vnd Samen genommen vnd gebraucht werden.** Item quo tempore Cereviſia coqui debeat. *d. Conſt. art. 5.* **Wie vnd wann das Sommer-vnd Winter-Bier gebräwet werden ſoll.** Item quod Cereviſia ante venditionem luſtrari debeat, *art. 1. 8 & 9. cum ſimilibus aliis. conf. ex ſtatutis Hamburgenſibus Anno 1604. ſancitis, articulum 39.* **Von Satzunge deß Maltzes.** Incip. **Ein jeder Bräwer ꝛc.** *It. artic. 38.* **vom Hopffen.** *artic. 39.* **vom Bräwen vnd weme ſonſten zubräwen ziemet.** *art. 40.* **von Erlaubnuß zubrawen.** *art. 41.* **von frembdem Bier außzuſchencken.**

§. 5. Cæterùm de cereviſiæ pretio etiam quæritur, An illud venditori liceat augere atque intendere? Equidem, ſi Cives inter ſe paciſcantur, ne quis Cereviſiam vilius ſtatuto pretio vendat; habent vicini actionem *ex l. unic. pr. C. de Monopol.* Cæterùm, ſi affirmativè pactum vel ſtatutum concipiatur, ut liceat carius vendere, defendi id poſſe tradit *Iohannes Ferrerius Montanus vol. 1. conſil. Marpurg. 1. num. 12.* Cur enim non liceat Civibus in Cereviſia ſua, quod quibuſvis Mercatoribus in ſuis mercibus? Quibus etiam jura permiſerunt in pretio Emtores hactenus circumvenire. *l. in cauſis 16. §. idem Pomponius 4. de minoribus. l. 22. §. 3. Locati.* Conſuetudine hominum vetuſtiſſima *arg. l. 8. C. de reſcind. vendit. Merenda lib. 1. controverſ. cap. 33.* Maximè autem, ſi ruſtici vaccas, oves, ſues, boves, ova, butyrum, frumentum & alia, multò pluris, quàm à Majoribus factum ſit, vendant, inique deſiderant, ut Cives Cereviſiam ſuam, juxta pretium antiquitus conſtitutum, detrahant: cum legibus diſertè cautum conceſſumve ſit, quod quiſq; juris in alium ſtatuerit ut ipſe eodem jure utatur. *l. 1. Quod quiſq; juris. id ibid.* Cæterùm à pretio publicè ſtatuto non licebit ſingulis Cereviſiariis recedere. Licèt enim privatus privato non poſſit legem dicere, quam in venditione rei ſuæ obſervet;

argum.

Digitized by Google

argum. l. nemo 9. C. de Iudiciis. Magiſtratus tamen poteſt *d. l. 9. ibi præter Proceres veſtros. Decian. lib. 5. de crimin. c. 11. n. 7. & cap. 14. n. 4.* Ut ſanè multis in locis talia ſtatuta extant. *vid. Scheplizium in conſuetud. Brandenb. part. 4. tit. 17. §. 4 num. 5. pag. 510. ibi.* der Rath in Stätten ſoll bey vermeydung Churfürſtl Gn. Straffe aufſicht haben/ daß die Bräwer das Bier kräfftig vnd gut machen/ vngefährlich von 24 Scheffeln 14. Thonnen auff das höchſte/ vnnd ſoll die Verkauffung oder der Anſchlag deß Biers nach billichem werth deß Gerſten inkauffs angeſtellet werden/ als wañ der Scheffel Gerſten gilt 7. ßgl. die Tonne Bier vm 20 ßgl. gegeben vnd verkaufft werden; vnnd alſo fort an weiter / ſo offt der Gerſten-kauff vmb einen Groſchen ſteiget/ ſoll auch die Tonne Bier vmb 2. Groſchen geſteigert werden.

§. 6. Pertinet huc etiam quæſtio, an peregrinam quoq; Cereviſiam civibus importare & divendere fas ſit? Licet a. Emtio venditio ſit ex genere permiſſorum. *argum. l. 28. §. 2. Ex quib. cauſ. maj. l. 43. §. 1. De Procurat.* Et Præſes Provinciæ curare jubeatur, ne aliquis licitâ negotiatione prohibeatur. *l. 3. §. 4. De Offic. Præſid.* Ex magna tamen cauſa importatio & divenditio peregrinarum mercium ab his, qui ſupremam in Repub. poteſtatem tenent, ex uſu Reipubl. poteſt interdici. *l. 2. & t. t. C. quæ res venire non poſſ. l. 11. C. de vectigal. Cujac. in recit. ad d. tit. C. quæ res export. non deb.* Eoque argumento ſolent etiam Edicta ſuſtineri, quibus peregrinæ Cereviſiæ importatio & diſtractio privatis prohibetur & interdicitur. *Henning. Hammel. de Action. c. 44. n. 6. conf. ſup. c. 3. §. 5.*

CAP. V.

De annexis Oneribus.

§. 1. Et hæc quidem ad commoda Juris Cereviſiarii poſſunt referri. Sequuntur jam onera. Niſi quis de contrariis primum dicendum eſſe hoc loco putabit, qualia ſunt omnia, quæ abuſum hujus Juris continent, & ex ſuperioribus ferè colligi poſſunt. Pertinent eodem nimiæ horum privilegiorum extenſiones, veluti cum Magiſtratus Oppidani Civibus interdicunt, ne Cau-

ne Cauponas alibi exiſtentes inviſant, ſed ſuæ Civitatis hoſpitiis utantur. *vid. poſt Petrum Ancoranum, Iaſonem, Socinum, & alios Hartmannum Piſtoris obſervat.* 12. *num.*4. Ita mera Tyrannis & aperta injuſtitia eſt, ſi Nobiles frumentum Subditis pro exiguo pretio extorqueant, & viciſſim Cereviſiam malè coctam illis obtrudant. *vid. Balduin. caſib. conſcient. l.* 4. *c.*6. §. *talis Balthaſar Henkel de bello Suetico p.* 160.

§ 2. Sed de oneribus pauca addenda ſunt. Reſpiciunt illa vel Fiſcum vel privatum. Fiſco multa adereſcunt compendia, tum ex Cereviſiæ præparatione, tum ex ejuſdem venditione. Ex præparatione 1. quando Magiſtratus peculiares exſtruxerunt ædes, in quibus polenta conficitur vel ptiſana, Das Maltʒ oder Darrgelt. Deinde quando Sartaginem vel ahenum publico nomine ſubminiſtrant, das Pfannen-oder Brawgelt. *Caſp. Kloken.* 2. *de ærar. cap.*11. *n.* 13. Denique de Cereviſia etiam certum vectigal præſtandum eſt. die Trinckſtewr. *id. Klocken. de contrib. c.* 1. *n.* 231. Dann wan einer zum Exempel/Gerſten auff ſeinem Acker erbawet hat/vnd ſolche hernacher brawen will/muß er an etlichen orten von jedem Scheffel/der ohngefehr 88. ℔ helt/7.8 vñ 9. argent. zur Stewer vnd Schatzung dargeben. *Nevrman. in tract.* von Stewren vnd Schatzungen *cap.* 7. *p.* 486. Ubi eas improbat, quod ita penſio ſimul ex fundo & fructibus percipiatur. Dicitur acciſa; quemadmodum de vino das Vngeld. q. d. Ohmen-geld. *P. M. Wehner. theſaur. Pract. verbo* Vngeld. *p.* 643. Ex hac acciſa, quam vocant, Electorem Saxon. ultra 15. millia talerorum annuatim percipere, *ex Andrea Knichen de jure territoriali refert Klockius de ærar. d. lib:* 2. *cap.*11. *n.*3. Ego in aliis etiam Provinciis multò tenuioribus longè altiùs excurrere tributum hoc ſive vectigal, pro comperto habeo. Dicitur autem in recognitionem Superioritatis ſolvi, adeoque inter fructus & Subjectionis teſſeram refertur, *poſt Knichenum P M. Wehnerus pract. obſerv. lit. A. verbo acciſa. p.* 6.

§. 3. Ab hoc onere nonnullæ perſonæ ſolent eximi, ut (1.) Nobiles, ſi in Civitatibus ad ſuæ domûs uſum ſemel iterumque Cereviſiam coquere poſſint: ab onere tamen vectigalis liberi ſunt & immunes, Sie ſind Bierʒinſe frey. Uti patet *ex Conſtit. Brandenb. adduct. ſupra cap.* 2. §. 3. Quòd forſan intuitu ſervitiorum,

rum, quæ ex fundis debent, ipſis indultum: Utique ex textu *l. 2. C. de collatione fundorum fiſcalium lib. XI. tit. 73. a Joſia Nolden de ſtatu Nobilium cap. XI. §. 95.* horſum allegato, mirùs efficaciter probatur. Diſpenſari etiam ſolet (2.) cum Paſtoribus & aliis perſonis Eccleſiaſticis propriam Cereviſiam coquentibus. *vid. Conſtit: Brandenb: ap: Scheplizium part: 4. tit: 17. §. 4. n. 4. ibi*: Doch daß ein jedesmal/wann der Pfarrer brawen will/von unſerm Zinßmeiſter ein Freyzeichen abholen/ und dem Müller/ ehe das Maltz gemahlen wird/in die Büchſen zuſtecken uberreiche ꝛc. *fac. l. placet 5. ibiq; Dd. C. de SS. Eccleſ. Auth. item nulla. l. omnes. 33. §. privilegia. 7. C. de Epiſc. & Cleric: cap: non minus. 4. ac. c. adverſus 7. De immun: Eccleſ: Roland: a Valle 1. Conſil: 32. n. 7.* Imò Studioſis quoque (3.) alicubi in Urbibus Academicis certa Cereviſiæ quantitas, immunis ab acciſæ onere ſolet deputari *conſ. Horat: Lutium de privileg: Scholar: privileg: 54. pag: 357.*

§ 4. Eſt & aliud vectigal, quod in tranſvectione Cereviſiæ de loco ad locum ſolet exigi; *vide Scheplizium dict: tit: 17. §. 6.* Welcher örter aber und Lande frembde Biere geführet und geſchencket werden; Soll von einem Baß Biere 1. fl. und von einer Tonne ein Ortsthaler zur Zinſe gegeben werden. Cujus tamen nimia intenſio meritò improbatur: Cum omnis Princeps valde peccet, ſi nova onera ad gravamen ſuorum Subditorum imponat. *poſt M. de Afflict: & L. de Penna, Heiſterman. 1. conſil. Marpurg. 7. n. 23. p. 20.* Multò autem iniquior apparebit illa Uſurpatio, ſi tranſvehentes Cereviſiam aut Vinum, ipſa aperire dolia, & partem vini aut Cereviſiæ ex iis præſtare cogantur. *Goeden conſil: 7. & 8. Schneidevv. ad §. 3. Inſtit: ad L. Aquil: n. 3. aliique citati Daniel. Ottoni cap: 11. de jure publ: p. 299. pr.*

§. 5. Onus, quod privatum reſpicit, eſt reparatio damni, quod Civibus ſæpenumero ex torrefactione polentæ aut coctione Cereviſiæ ſolet inferri. Quæritur enim, ſi ex negligentia miniſtrorum, qui operis iſtis adhibentur, incendium oriatur, & domui vicini noceat; An id damnum Paterfam. cujus eſt Cereviſia, reſarcire teneatur? Et diſtinguendum eſt; utrum adhibuerit miniſtros privatos, an publicos. Si privatos adhibuerit, iiq; per imperitiam damnum dederint, tenebitur utique Paterfam. *argum: l. penult. & ult: Nautæ. Caupon. Stabularij l. 4. de Public. & ve-*

 ctigal.

ſtigal. Quod ſi autem uſus fuerit operâ miniſtrorum publicorum, vel quorum opera cæteri communiter utuntur, Paterfam. excuſatus erit; nam qui facit, quod alii quoque facere ſunt ſoliti, non dicitur eſſe in culpa, ſed ab eo communi exemplo vel conſuetudine excuſari. *l. 3. ad SC. Maced. Iaſon & alii citati Rauchbarto part. 2. quæſt: 10. n. 60. & 63. adde Georg: Schulzium in Not. ad tit. Inſtit: de L. Aquil. p. 475.*

CAPUT VI & Ult.

De Sententiâ L. Nobiliores 3. C de Commerc. & Mercatoribus.

§. 1. Enimverò, quia ex ſuperiùs deductis liquet, pleroſque in hac diſputatione uti (aliquando etiam abuti) textu *l. 3. C. de Commerciis*, in genuinam ejusdem ſententiam penitiùs inquirere non pigrabimur. Et initiò quidem Inſcriptio conſideranda eſt eò diligentiùs, quod conſtitutio ſubſcriptione caret, adeoque nullum tempus notis expedit: ſive annotatio illa fortuitò interciderit, ſive ſtudio deleta ſit. Utcunque enim olim talia Edicta, quæ die & Conſule deſtituebantur, autoritate carere juſſa ſint. *l. 1. C. Th. de Conſtitut: lib. 1. tit. 1.* Juſtinianus tamen omnia ſua faciens, hæc quoque ex ſua authoritate voluit valere *l. 3. §. 10. C. de V. I. E.* Inſcriptio autem continet Nomina & reſcribentis & recipientis, ſ. ejus, ad quem reſcriptum fuit directum. Autores huius reſcripti ſunt, Honorius & Theodoſius Auguſti. Conſtat ex hiſtoriis Anno Chriſti 408. Arcadium Imperatorem occubuiſſe, & poſt ſe reliquiſſe octennem filium Theodoſium Juniorem ſ. ſecundum: Pulcheriam, Arcadiam & Marinam Filias: Præfectumq; Prætorio, Anthemium. At Conſtitutio iſta dirigitur ad Theodorum Præfectum Prætorio ſc. Imperatoris Honorii, qui in Occidente Imperio moderabatur.

§. 2. Unde conjicimus, verum hujus L. Autorem eſſe Honorium, & ad Subditos Orientales reſcriptum hoc potiſſimùm ſpectaſſe. Facit horſum appoſitè *l. 1. C. Th. De litorum & itinerum cu-*

ſtodia,

Podian lib. 7. tit. 46. quæ eandem habet inſcriptionem : Subſcriptionem verò ſequentem. *Dat. 4. Id. Decemb. Ravennæ, Baſſio & Philippo Conſul. h. e. Ann. Chriſti* 408. Nam & in ea *l. turbatorum* per Stiliconis machinationes commerciorum , mentionem faciunt Impp. illis verbis : ne rarior ſit diverſarum mercium commeatus. Adde ex eadem cauſa *l. defenſorum. 45. C. Th. de Hæreticis 16. 5.* Equidem , ſi Theodoſio Juniori Conſtitutio hæc valde probata fuiſſet, haud dubiè eam Codici ſuo intuliſſet , quem Anno 435. edidit , eo animo , ut Chriſtianorum Impp. præcipuæ Conſtitutiones à Conſtantino M. ad ſua uſque tempora continuarentur. *Iacob. Gothofr. in Epiſt. de Commun. Chriſtian. cum Gentil. p. 7.* Probata tamen eſt Conſtitutio non tantùm Juſtiniano ; ſed & ejus Succeſſoribus, uti patet , tum ex Baſilicis, *l. 56. tit. 1. §. ult.* tum ex Synopſi *Baſil. l. 19. tit. 18. pag. 216.* Utcunque circa Emanuelis Commeni ætatem , Græcis aliud placuiſſe colligat *Dionyſius Gothofr. in not. ad hanc l. 3.* ex illo loco Harmeropuli, qui *lib. 2. promtuarii tit. 5. §. 19.* legitur, ὅτι πάντες ὀφείλουσι κομμερκιάζειν : quæ verba ita reddidit : Mercimonia exercendi poteſtas omnibus eſto : Quæ verſio, an rectè habeat, & an inſcriptioni huius ſectionis, περὶ τῶν λίθους κοπτόντων planè conveniat, valde dubitamus.

§. 3. Textus ipſe ſic habet : Nobiliores Natalium luce » conſpicuos & patrimonio ditiores perniciosum Urbibus merci- » monium exercere prohibemus : Ut inter plebeios Negotiato- » res facilius ſit emendi vendendique commercium. Autores Ba- » ſilicon ſententiam ſic expreſsère : Τοὺς ἐπισήμους τῇ γεννήσει, καὶ τῷ τῶν τιμῶν φωτὶ περιλάμποντας, καὶ ἐν οὐσίᾳ πλουσιωτέρους, τῆς ὀλεθρίας τῶν ἐν ταῖς πόλεσιν ἐμπορείας κωλύομεν. ἵνα μεταξὺ τῶν ἰδιῶν (in margine ἰδιωτῶν) καὶ πραγματευτῶν, εὐχερὲς ᾖ τὸ τοῦ πιπράσκειν καὶ ἀγοράζειν συνάλλαγμα. Quæ eadem verba referuntur etiam in Synopſi Baſilicon: Diſcrepantiam ſ. Diverſitatem ſuis locis referemus.

§. 4. Reſolvi textus poteſt in Conſtitutionem ipſam & annexam rationem. In conſtitutione attendendum ad Subjectum & Prædicatum. In ſubjecto ad perſonas & res. Perſonæ, quas iſta Conſtitutio afficit, ſunt tres. (1.) Nobiliores, quos ſc. Natalium prærogativa effert, & potentiores conſtituit. Vox Natalium adjecta eſt ad differentiam ſ. diſtinctionem eorum , qui

virtute tales ſunt, *l. 19. ibi*: Nobiles & probatæ perſonæ *C. de teſtam* aut qui Nobilitatem non à majoribus, *ut in l. 2. §. 43. de Orig. juris*. Sed beneficio Principis impetrarunt. *latè Ieſias Nobilen. de Nobilitate th. 5. & ſeqq.* (2) Honorum luce conſpicui. Honor ille vel conjunctus eſt cum actu, *l. omnes honorati. un. C. de honoratorum vehiculis l. 11. tit. 19.* vel eſt tantùm Codicillaris *l. 1. & t. t. C. Th. de honorariis Codicill. lib. 6. tit. 22.* (3.) Patrimonio ditiores; nam & opes & divitiæ autoritatem Poſſeſſori conciliant. *Tiraquel. de Nobilit: c. 3. n. 13. & 25.* Unde præcipuum dignitatis ſuſtentaculum dicuntur opes, ſine quibus ipſa quoque dignitas ſordeſcit. *l. quiſquis 5. §. 1. ibi: Egeſtate ſordentibus C. ad L. Iul. Majeſt: §. hec quoque Inſtit: per quas perſon. l. pietatis. 6. C. de ſuſpect. tut. & Curat. G. Eberhardus 1. conſil. 44. n. 2.*

§. 5. Objectum ſ. res, quæ prohibetur eſt pernicioſum Urbibus Mercimonium Baſilic. τῆς ὀλεθρίας τῶν ἐν ταῖς πόλεσιν ἐμπορείας: Unde intelligimus, Nobilibus & honoratis perſonis non quamlibet Negotiationem interdici, ſed eam, quæ Urbibus & earum incolis pernicioſa ſit, & (ut in ſeqq. additur) difficilius conſtituit commercium inter plebejos & Negotiatores. Quodnam autem illud eſt mercimonium? Salvâ aliorum ſententiâ illud potiſſimùm deſignari arbitror, quod per Monopoliam & Propoliam exercetur, cum undique coemtæ merces ſupprimuntur, ut ex raritate caritas exiſtat. Cujuſmodi Negotiatores olim dicebantur Dardanarii, Seplaſiarii, Pantapolæ & Pantometaboli. *vid. Cujac: 10. Obſerv. 19. incip: Dardanarii p. 278.* Hoc enim & noxium eſt Urbibus, & difficilius conſtituit commercium inter plebejos & Mercatores. Et ſi ex hiſtoria illorum temporum conjecturam capere licet, veriſimile videtur, occluſis ob metum belli portubus, mercium pretium valde increviſſe. *vid. l. 1. 2. & 3. C. Th. de litorum & itinerum Cuſtodia 7. 16.* veriſimile etiam ſit Alarico Italiæ imminente, ruricolas res ſuas in Urbes intuliſſe, & ut haberent, unde viverent, locupletioribus vendidiſſe. Hanc occaſionem haud dubiè captarunt Splendidiores, & congeſtas in acervum merces, carius Negotiatoribus tenuioribus divenderunt. Ex his autem judicari poteſt, an rectè habeat C. A. expoſitio, quæ textum hunc accipit, de tenui Mercatura

tura

Digitized by Google

turâ : non autem admittit enunc. de magnâ intit: de contrahend: Emt: 8.7. n.7. Cum potiùs ex magna certæ ſpecies, Municipiis imprimis noxiæ, hîc excipi videantur. Nam & eos errare putamus, qui textum hunc determinatè loquentem, ſenſu generali & infinito accipiunt, quaſi Nobiles ab omni negotiatione arceantur. Uti cum aliis tradit *Klokʒn: c.12. de contribut. n. 256.* Sic enim & ditiores patrimonio à mercatura arcerentur, per verba hujus textus: Quod longè eſt abſurdiſſimum.

§. 6. Prædicatum poſitum eſt in verbis: *Exercere prohibemus.* Quibus verbis innuitur Nobiles & Honoratos atque Ditiores conſueviſſe, non tantùm in uſum ſuum & ſuorum res mercari & vendere: ſed luculentas Negotiationes exercere, tanquam artificium vel artem. *argum. l. de Abig: l 23. & 38. De Operis Libert.* Ut enim Cauponam, Navem, Stabulum, fœnus & fœnebrem pecuniam *l.1.§ caupon: & paſſ: in tit: Naut: Caup: Stabul: l 33. & 34. de reb: credit:* Sic etiam mercem & mercimonium exercere dicimus eum, qui tabernam veluti mercatoriam inſtituit, & quæſtum ex ejuſmodi negotiatione captat. *l: 17. § 2. ibi.* cum inſtitore exercente mercem contrahit. *De Inſtitoria action: jung: l.13. & ultim: Eod: tit: l.5. §. ſi plures. De tribut: action: l.88. § quiſquis. De legat: 2.*

§. 7. Porrò ratio prohibitionis in eo collocatur, ut inter plebejos & Negotiatores facilius ſit emendi vendendique commercium: quaſi dicat: Si Nobilibus, potentibus & Ditioribus licuerit hanc καπηλείαν exercere, & v. gr. vinum, frumentum, linum, aliaque ad vitam humanam ſuſtinendam neceſſaria, pro facultatum ampliſſimarum copiâ in eum uſum comparare, ut poſtmodum aliis minuatim vendant: fiet hinc, ut illi quidem diteſcant ac immodicè excreſcant; Negotiatores autem vel planè Mercaturam deſerant, vel miſeram plebem, cariore pretio mercibus ſtatuto, miſerè affligant. Id quod & ſuâ naturâ improbum & reipubl. imprimis noxium eſt. ὁ συνέχων σῖτον δημοκατάρατος: inquit *Salomon in Proverb. cap. XI. verſ. 26. confer. Iacob Stöcker concion: 4. in d. cap. x1. fol: 598.* Unde cordatè Theophilus Imp. Orientis; cum percepiſſet navem mercibus onuſtam appuliſſe, quæ ad Auguſtam Conjugem ſuam Theodoram perti-

Digitized by Google

neret, compendium ex commercio vel negotiatione facturam, Eamq; navem illicò injecto igne concremare juſſiſſet, objurgatione addita Uxorem caſtigavit, dicens: Cum me Deus Imperatorem deſignarit: Tu me Nauclerum facere contendis: Scito autem, Mercaturam privatis hominibus eſſe attributam, ut eâ tolerandæ vitæ occaſionem habeant. Quod ſi nos, præter Imperii Opes, etiam Imperii emolumenta interceperimus, undenam fortunæ & ſortis tenuioris homines victum comparabunt? *Hæc Zonar: tom. 4. hiſtor: Aug. Cedrenus & alii. vid. Calviſ. in Ann.* 830. (ut meritò pudere debeat Baronium ſuæ & Credulitatis & Impudentiæ, quod Joannicii imaginum Cultoris idololatrici narrationem ſequutus, Optimum hunc Imperatorem pro avaro Dardanario traducere *d. Ann.* 830. §. 2. Superſtitioſam verò Theodoram omni genere virtutum præſtantem deprædicare §. 4. non erubuerit. Cum collectio, iſtorum fanaticorum vix hominis, nedum Chriſtiani animum redoleat quam *è Michaele Monacho refert Baron. in Ann.* 821. §. 27. *conſtituente.* Eum ſcil. qui improbat *adorationem* imaginis Chriſti, ipſius quoque Chriſti adorationem negare. Quâ ſententiâ vix ulla ſtolidior à Cardinale Eccleſiæ laudari potuiſſet. Certè juſtitiæ ſtudium nec ipſe Petavius, Jeſuita, Imperatori huic detrahere auſus fuit, *in ration. tempor. f.* 491.]

§. 8. Equidem Plato *in Dialog. 2. de rep. p.* 68. arbitratur, καπηλείαν quandam Reipubl. utilem eſſe, quando ſcil. ruſticis fructus agri & alia venalitiaria in forum deferentibus, Caupones circumponit, qui merces eas illicò à ruſticis emant, ut eò citiùs ad agriculturam redire poſſint. Sed alibi reſponſum eſt: Rationem hanc tanti non videri, ut ideo annonæ flagellatio & Dardanaria Improbitas admittatur. Præterquam enim, quod dies nundinarum certi ſunt, quibus ruſtici merces ſuas vendant, & viciſſim, quæ ſibi uſui ſint futura, divendant: Ita plebi ruſticæ, *ut appellatur in l. 5. C. de metatis*, ferendum eſt ad eum modum auxilium, ne interim plebs Urbana nimium prematur aut peſſundetur. *vid. Comment. de altero tanto. part. 3. artic. 9. p.* 239. Unde etiam poſterioribus temporibus monopolia ejuſmodi Conſtitutionibus Imperii ſeverè damnata ſunt. *Reform. Polit. de Ann.* 1548. *tit.* 18. die Monopolia vnd ſchädliche vorkäuff belangend. *Reformat.*

Francof.

Digitized by Google

Francof. de An.1577. tit.18. Et reform. de Ann.1577. eod. tit.18. die Monopolia und ſchädliche Verkäuff belangend. *Dambud. in praxi crimin.c.13.4.n.2.* Ubi inter exempla refert etiam Cereviſiam.

§. 9. Ex hâc textûs reſolutione inferat quis: Rationem huius Conſtitutionis perperam ad præſens argumentum trahi, Siquidem Nobiles non inducant Monopolia, aut plebi coëmtionem Cereviſiæ conſtituant difficiliorem: Quin ipſas quis Civitates eâ notâ perſtrinxerit, quod monopolia quædam exercere nitantur, dum jus conficiendæ & divendendæ Cereviſiæ ſibi ſolis aſſerunt: quod & Principes alicubi factitare notum eſt. Enimverò accuratius intuentibus apparebit, Impp. ad utilitatem non ſingulorum tantùm, ſed ſimul Urbium ipſarum & plebis reſpicere, ac velle negotiationes rerum neceſſariarum ſic comparari ac inſtitui, ut nulla Urbibus inde pernicies à Nobilioribus inferatur, & plebejis commercium non conſtituatur difficilius. Hæ rationes ſi conjunctim ſpectentur, liquidò docebunt & evincent, ſatius eſſe, ut Urbibus relinquatur Cereviſiæ vendendæ facultas, quùm ita inter Cives diſpenſet, ne plebejis durior inferatur commercii conditio. At alterum accideret, ſi promiſcua facultas concederetur Nobilibus divendendæ Cereviſiæ. Imò, vel ſic imprimis Urbibus noceretur, ſi tenuiore pretio invitati Cives, ad exteros pecuniam deferrent. Ergo ratio huius L. non malè ad iſtam quoque Negotiationis ſpeciem traducitur. *Moller. 4. Semeſtr. cap. 17.* Rectè etiam *contra Schraderum 2. conſ.44.* concluditur, ne quidem ex rationibus Juris Civilis hoc genus Commercii Nobilibus regulariter congruere.

§. 10. Et hæc quidem de Scholaſtica & forenſi noſtræ *L.3.* interpretatione, pro inſtituti noſtri ratione ſuffecerint: De Politica autem interpretatione alios malumus eſſe ſollicitos, quandoquidem ipſe Joachimus Hopperus *lib.4.* ſuæ Juriſprudentiæ *tit.23.* (ad quem nos novus Dictator in *diſſert. ad l.1. C. Th.* De ſtudiis liberalibus Urbis Romæ & Conſtant. remittit) nobis eam ſollicitudinem diſſuadere magis, quàm perſuadere videtur: Ideoque novus ille Legislator priora tituli verba (qua fide & intentione, Orbis judicet; miſerè decepta juventus, olim De cēſura legum & novo Legislatore.

experie-

experietur omiſit, quæ cum cardinem controverſiæ noſtræ concernant, à ſuppreſſione vindicanda ſunt: Ita autem habent ipſiſſima Hopperi verba: *Politica juris interpretatio ab eo nomen habet*, quod in ſenatu ac republica, ubi de legibus condendis & corrigendis agitur, & utrum rectè latæ ſint necne, inquiritur, potiſſimùm verſatur: & ideò *neque in communibus ſcholis tractari* debet, ubi *leges ipſas juvenes, non autem judiciũ de legibus, quas* ut deas colere oportet, *addiſcere debent*, neque in foro ac tribunali, ubi ſecundum leges non de iis eſt judicandũ. S. Rectè. G. ſed maximè omnium pertinet ad eos, qui arte Nomothetica inſtructi (nam inde proximè effluit) legib⁹ in civitate *ſunt præpoſiti*, quos nocturnos judices *ac ſenes Plato* in ſecunda Socratis republica vocat: deinde ad *ſummos etiam Dicaſtas*, qui Nomothetis proximi, aliquã etiam circa leges inferiores conſtituendas ac corrigendas partem obtinent, ut pòſt dicetur: pòſt ad maximos *quoſq; legum doctores*. ætate, eruditione, & virtute præſtantes, qui hanc facultatem cum iis ſeorſim communicare poſſunt, *qui triceſimum quintũ annum egreſſi*, tales ſe jam in ſtudiis & vita moribuſque probaverint, ut, etiamſi quas leges inferiores non optimè conſtitutas reperiant, non tamen ob id minùs eas colendas, & tamquã tutelares civitatis deos, ut dictum eſt, in pretio habendas putent, cenſentes tum quidem ſe nondũ ſatis eas intelligere, tum verò dominabus etiam dyſcolis eſſe parendum. Quos utique in hac diſciplina convenit exerceri, ut ubi ad rempublicam venerint, eam quam oportet operam circa uſum & exercitium legum navare poſſint. S. Probè G. Sed qui aliter ſunt affecti, quemadmodum ad interiorem illam *partem reipublicæ, ita nec ad hanc diſciplinam admitti debent, ne ea inſtructi ſupra leges ſe offerant*, &, ſi quid in iis non veriſſimum fortaſſe reperiant, totas rejicere & abolere contendant: quemadmodum ſæpe accidiſſe, & quidem hoc tempore contingere videmus. Nec alio pertinet quod dicit Dominus, *non eſſe ſanctum dandum canibus, nec projiciendas margaritas ante porcos, ne fortaſſe conculcent eas pedibus, & converſi dirumpant nos.*

§. 11. Hæc cum ſint ipſiſſima Hopperi verba, mirari licet, qua fronte ejus autoritas nobis objici poſſit, cujus ſententia Novatoris inſtitutum verbis graviſſimis damnat. Et ideò ſcilicet more Sophiſtarum ea ſupprimere Luctator voluit. & ea tantũ eructare quæ modum inſtituendæ interpretationis exponunt: Qui tamen vix probabitur accuratis vel Philoſophis vel ICtis: Sic enim porrò quærit: In quo conſiſtit Politica interpretatio: Reſp. In duobus: (1.) Vt certa via ac ratione dijudices, utrum leges latæ rectè ſe habeant, nec ne: idque tum quidem *ſecundum ſubſtantiam*, quoad res: tum autem *ſecundum formam* quoad perſonas: (quaſi verò forma minus ad conſtitutionem ſubſtantiæ conferat, quam materia: quaſi perſona formã abſolvat! tum verò ſecundum naturalia, quoad res (Atqui res jam ſupra ad ſubſtantiam retulerat) & perſonas (At has formæ ſubdiderat.

O miſellos juvenes, qui talibus principiis & artibus imbuuntur.

COMMENTATIONIS
DE JURE
CEREVISIARIO,

Pars altera practica

Exhibens conſilia quædam juridica, problema hoc amplius illuſtrantia

Ex quibus priora referri poſſunt

ad cap. 3.

Agitur enim in illis potiſſimum

De jure divendendæ Cereviſiæ, civitati cuidam municipali ex privilegio competente, de cuius renovatione petenda,

Præcipuè diſputatur,

CAP. I.

Exhibet facti ſpeciem, cum narratione proceſsus & quæſtionibus controverſis.

Species facti hunc in modum fuit propoſita.

ES haben weil. Herr N. und Herr N. Gebrüdere Grafen zu S. im Jahr 1422. dem Städlein N. wegen Wein und Bier / eine Freyheit gegeben / beſag Brieffes lit. A. welche Freyheit hernacher de Anno 1561. von weiland Herren N. confirmiret worden / laut Brieffes lit. D. darüber Bürgermeiſter Rath und gantze Gemeinde der Stadt L. einen Revers zurück gegeben wie ſub lit. C. befindlich.

Als nun verwichenes Jahr alle Zünffte / Ihre von der Herrſchafft habende Ordnungen und privilegia erneuern und beſtettigen laſſen / iſt hernacher etzlichen deß Raths und dem Stadtſchreiber wohlmeinentlich auß der Cantzley gerathen worden / zu ſehen / das berührter Brieff de Anno 1561. renoviret werde / den ſonſten weil darinnen außdrücklich verſehen / daß die Herrſchafft / welche Zeit ſie gelüſtet / den Wein und Bierſchanck / und das Ungeld davon / wieder zu ihren Händen nehmen mögen / die Herrſchafft ſich ſolches ihres vorbehaltenen Rechtens gebrauchen und wiederruffen möchte ; Welches ſo bald nicht geſchehen würde / wann die Stadt L. dieſes Brieffes confirmation erlangen thäte / worauff erwehnter Stadt-Rath ein Bedencken eingegeben / Worinnen geſchloſſen worden / daß ſie einiges Brieffes confirmation zu ſuchen nicht ſchuldig / weil (1.) Ihr Hochgr. Gnad. bey Einnehmung der

Landes-Huldigung mit dero Gräfl. theuren Worten verſichert und angelobet/die Unterthanen bey ihren alten Herkommen / Freyheiten/ Rechte und Gerechtigkeiten / (worunter auch gegenwärtiges mit begriffen) zu ſchützen / ſchirmen und hand zu haben / geſtalt ohne dem eine jede Landes Obrigkeit darzu kräfftiglich verbunden und verpflichtet.

Gail. *de arreſt.c.8,n.*12. Maul. *de homag.tit.*11. Mingius *de Iuribus ſuperioritat. concluſ.66.* Cothman. *vol.* 4. *conſ.* 4. *n.*190. *ſeqq.*D. Johan Herman Stamm *lib.3.de ſervit. perſon.cap.35.n.7.*

(2.) Weil die Herrſchafft durch die faſt hundertjährige præſcription, ſich ſolcher ohne dem odioſæ , und dem gemeinen Rechten wiedriger/gerechtſame durchauß verluſtig gemachet.

per Jur. vulg.

Obernantes Bedencken ſchleuſt fürs andere / wenn ja die Stadt L. darzu ſchuldig/ das vielmehr der erſte / als der letzte zu confirmiren/ auch in deß erſten und nicht in des letzten confirmation zu gehelen und einzuwilligen ſey / und zwar auß der Urſache / (1.) weil der erſte de Anno 1422. das rechte Original und Haupt-Privilegium , welches demnach und nicht der andere (als welcher ſelbſt nur eine vermeinte confirmatio deß erſten) confirmiret und eintziglich / pro habili confirmationis objecto geachtet werden könne / confirmatio ſiquidem accidens eſt & acceſſorium confirmati, tanquam principalis

JCti Marpurg. *vol.1.conſ.16.n.32.*

Accidentis autem accidens non eſt. per vulg.

(2.) Weil zwiſchen dem erſten Hauptbrieff und dem letzten ein mercklicher Unterſcheid ſich befinde / inmaſſen der erſte außdrücklich rede / von beſchehener Verleihung und conceſſion eines Ungeldes oder accis über Wein und Bier zu ſetzen ibi : Und han ihme vor Uns und Unſere Erben und Nachkommen gegünnet/ verhenget und entpfolen unter ihnen ſelbſt ein Ungeld zu ſetzen ; Auff ihre Weine und Biere / ꝛc. Da hingegen laute der jüngere Brieff klärlich auff den Wein- und Bierſchanck / ibi, ſo haben wir Ihnen abermahls ſolchen Wein- und Bierſchanck eingehändiget und vergönnet. Nun ſey aber

offenkün-

offenkündig am Tage / das ein anders ſey; Jemanden Macht geben / über Wein und Biere Ungeld oder acciſs zuſetzen / ein weit anders aber / die Gerechtigkeit Bier zu brauen / und daſſelbe wie auch den Wein öffentlich zu ſchencken und zuverkauffen / allermaſſen in den letzten Brieff ſelbſten das Ungeld vom Wein und Bierſchanck unterſchieden worden Illud enim Gabellarum & acciſarum jus ad regalia referri.

Welmer & Beſold. *in obſ. & theſ. pract. voc.* Ungeld. Mynſing. *deciſ. 11. reſp. 1. n.* 87.

vel ſaltem inter fructus juris dictionis:

Knichen *de Iure territ. c. 3. nu.* 344. Pet. Frid. 2. *de proceſſ. c.* 42. *n.* 16 Gylman. *Symphor. tom. 1. p. 2. tit. 6. vol. 1. n.* 12.

Unde civitatem municipalem non poſſe exigere gabellas iſtas, niſi ejus rei jus privilegio, antiqua conſuetudine, vel præſcriptione acquiſierit.

JCti Argentin. *conſ.* 2. *n.* 2. Klock. *de Contribut. cap.* 5. *n.* 181. Zahn. *ichnograph. jur. municip. c.* 60.

Die brauens auch Bier und Wein verkauffens Freyheit aber ſey vermöge natürlicher und allgemeiner Völcker und Kayſerl. Rechten einem jeden privat Menſchen / auch beſonders von Gewohnheit wegen denn Städten / nicht aber dem Adel zugelaſſen /

vid. ord. provinc. Saxonic. ſub lit. Brauen / Schencken und andere Bürgerliche Handthierung auff dem Lande / ꝛc. Schrader. *conſ.* 44. *n.* 24. *ſeqq.* Fr. Pfeil *conſ.* 202. *n.* 67. *& ſeqq.* Carpzov. *in reſponſ. Elect. libr.* 1. *reſp.* 37. *&* 38.

Die Stadt E. habe auch dergleichen Rechte von undencklichen Jahren hergebracht / und daſſelbe an hochlöbl. Kayſerl. Cammer-Gericht vermittelſt erhobener proceſs mit mehrern behauptet. (3.) Weil eine Mißhelligkeit unter beyden Gräffl. Brieffen / darinnen / in dem der erſte ſaget / das nach beſchehener Wiederruffung ſolch Ungeld vorterme oder fürohin abſein ſolle / ohn alle Gefehrde / ꝛc. In dem 3. aber ſey dieſe clauſul geändert und ſo eingerichtet / So mögen wir oder unſere Erben ſolches wiederruffen und abthun / und das Ungeld von Wein- und Bierſchanck wiederumb zu unſern Händen nehmen / ꝛc. Welche Verender- und Neuerung / weil ſie gemeiner Stadt zu groſſer Vrfänglichkeit

 gedeyen

für ertheiltem Brieffe de Anno. 1561. in poſſeſſione vel quaſi deß Bierſchancks geweſen / wie ſolches auß dem ertheilten Brief. An. 1422. erſcheinet. Alſo das gemeldte Herrſchafft quo ad petitorium & poſſeſſorium gegen die Stadt ſich fundiret zu ſeyn erachtet.

1. Thut alſo die erſte ratio der erſten concluſion, ſo von der Stadt L. in ihren übergebenen Bedencken/geführet worden / gantz und gar nichts zur Sache: denn ob zwar Ihr Hochgräfl. Gnad. Räthe/bey Einnehmung der Landes-Huldigung / der Stadt ihr altes Herkommen/Freyheiten/Recht und Gerechtigkeiten zu ſchützen und hand zu haben verſprochen; So folget doch darauß mit nichten / daß Ihr Hochgräfl Gnad. der Stadt L. den Bierſchanck confirmiret/viel weniger geſchencket habe / cum nemo præſumatur jactare ſuum. *jur. vulg.* muſte alſo die Stadt ſolches ſpecificè und expreſsè beweiſen. (2.) Kan die Stadt keine hundertjährige præſcription, dardurch die Herrſchafft deß Bierſchanckes verluſtig gemachet hätte/ anziehen. Denn weil die Stadt dieſen Brieff hinder ſich gehabt/ und gewuſt/ ja auch denſelben Anno 1661. für denen HH. Kayſerl. Commiſſarien allhiero zu L. und in Camera produciret / ſo kan propter malam fidem einige præſcriptio nicht ſtatt finden / dahero auch dieſer Brieff/ ob gleich der Stadt Revers nicht verhanden wäre. (welcher doch auch in dem L archiv befindlich) gegen daſſelbe probiret/und weil derſelbe nichts anders oder mehrers begreiffet/als mehr angeregter Brieff de Anno 1561. auch falſum nicht præſumiret wird / ſondern propter antiquitatem temporis vielmehr die præſumtio, das alles ſolemniter hergangen / ſo kan dieſer nicht umbgeſtoſſen werden.

2. Der ander Schluß in dem von der Stadt überreichten Bedencken / wie nemlich deß erſten und nicht des letzten Brieffes confirmation zu begehren und zu ſuchen wäre/wenn je eine zu ſuchen ſtünde; Gibt der Stadt keinen Vortheil/welches auch die vermeintlich beygebrachten argumenta nicht behaupten/ den (1.) Es ſey entweder dieſer Brieff de Anno 1561. ein neuer und gantz anderer Brieff oder eine confirmation deſſen de Anno 1422. So weiß man gar wohl/daß die Stadt; wenn ſie ſolches nicht gerne pro abundanti cautela thut/ gar nicht bedürffe confirmationem ſuchen / cum privilegiorum confirmatio non ſit de neceſſitate.

Carpzov. *d.l. Reg. Germ. c. 3. ſect. 14. n. 23.*

So

So wird (2.) nicht geſtanden/daß der de An. 1422. deme de An. 1561. zu wider ſey / ſondern jener durch dieſen erkläret werde: ja der prætendirte erſte Brieff de Anno 1622. iſt der Stadt L. vielmehr ſchädlich und zu wieder/ als der de Anno 1561. Den in mehrberühr-tem erſten Brieffe außdrücklich verſehen / daß das Geld in redlichem Nutzen und Nothdurfft deß Schloſſes (vnd alſo der Herrſchafft/ welcher/und nicht der Stadt L. das Schloß zuſtändig iſt) zu Erbau- und Erhaltung deſſelbigen kundlichen angeleget vnd verwendet wer-den ſoll. Zu dem iſt bekand/daß in der Graffſchafft/ die Dörffer/ auch Städtlein / den Bierſchanck nicht haben; wie ſub.lit. D.auß dem atteſtato zu ſehen (gleicher geſtalt iſt auch bey den Be-nachbarten/als zum Exempel in denen S. Aemptern/ O. und G. her-komlich; laut atteſtati ſub lit.E.) Nun hat L. vmb das Jahr 1420. die Stadt Gerechtigkeit bekommen / da derſelben von der Herrſchafft/ der Bier und Weinſchanck/ unter dem Wort Vngeld/ (wie das Wort abermals in dem letztern Brieffe mit ſich bringet /)nach al-ter dunckeler teutſcher Art zu reden/ verliehen werden/welches in dem letztern deutlicher außgedruckt worden. Und thun die allegata jura in dem von der Stadt übergebenen reſponſo gantz nichts zur Sache/ da man in caſu exorbitante à Jure communi verſiren thut / iſt auch vermög Gewohnheits vnd Brauchs der Bierſchanck der ho-hen Obrigkeit zuſtändig und gehörig/ uti atteſtantur.

Wehner.*in obſ.pract.verb.* Vogtey Beſold.*in theſ.pract.verb.* Vngeld. Fauſt.*de ærario conſ.ord.774.& n.57.*

Es iſt auch falſch und unerweißlich / daß die Stadt L. den Bierſchanck von undencklichen Jahren hergebracht / maſſen die Herrſchafft in poſſeſſione vel quaſi deſſelben allezeit geweſen / wie oben angedeutet (3.) Iſt gantz keine Mißhelligkeit zwiſchen beyden Brieffen / dann was im Brieff de Anno 1624.gemeldet / daß das Vngeld wiederum abe ſeyn ſolte/ ſolches iſt alſo alles zu verſte-hen /daß nach der Herrſchafftlichen Wiederruffung die Stadt L.kein Vngeld mehr zu fordern haben ſollen. Zu dem wenn ſchon eine con-trarietas zwiſchen dieſen beyden Brieffen wäre / welches doch nicht geſtanden noch præſumiret wird / jedoch wil die Stadt L. mehrbe-rührten Brieff de Anno 1561. zu beweiſung deß Weinſchancks für den H.H. Kayſerl.Commiſſarien allhiero und in Camera producí-

F ren

neret, compendium ex commercio vel negotiatione facturam, Eamq; navem illicò injecto igne concremare juſſiſſet, objurgatione addita Uxorem caſtigavit, dicens: Cum me Deus Imperatorem deſignarit: Tu me Nauclerum facere contendis: Scito autem, Mercaturam privatis hominibus eſſe attributam, ut eâ tolerandæ vitæ occaſionem habeant. Quod ſi nos, præter Imperii Opes, etiam Imperii emolumenta interceperimus, undenam fortunæ & ſortis tenuioris homines victum comparabunt? *Hæc Zonar: tom.4. hiſtor: Aug. Cedrenus & alii. vid. Calviſ. in Ann.* 830. (ut meritò pudere debeat Baronium ſuæ & Credulitatis & Impudentiæ, quod Joannicii imaginum Cultoris idololatrici narrationem ſequutus, Optimum hunc Imperatorem pro avato Dardanario traducere *d. Ann.* 830. §. 2. Superſtitioſam verò Theodoram omni genere virtutum præſtantem deprædicare §. 4. non erubuerit. Cum collectio, iſtorum fanaticorum vix hominis, nedum Chriſtiani animum redoleat quam *è Michaele Monacho refert Baron. in Ann.* 821. §. 27. *conſtituente.* Eum ſcil. qui improbat *adorationem* imaginis Chriſti, ipſius quoque Chriſti adorationem negare. Quâ ſententiâ vix ulla ſtolidior à Cardinale Eccleſiæ laudari potuiſſet. Certè juſtitiæ ſtudium nec ipſe Petavius, Jeſuita, Imperatori huic detrahere auſus fuit, *in ration. tempor. f.* 491.]

§. 8. Equidem Plato *in Dialog.2. de rep. p.* 68. arbitratur, καπηλείαν quandam Reipubl. utilem eſſe, quando ſcil. ruſticis fructus agri & alia venalitiaria in forum deferentibus, Caupones circumponit, qui merces eas illicò à ruſticis emant, ut eò citiùs ad agriculturam redire poſſint. Sed alibi reſponſum eſt: Rationem hanc tanti non videri, ut ideo annonæ flagellatio & Dardanaria Improbitas admittatur. Præterquam enim, quod dies nundinarum certi ſunt, quibus ruſtici merces ſuas vendant, & viciſſim, quæ ſibi uſui ſint futura, divendant: Ita plebi ruſticæ, *ut appellatur in l. 5. C. de metatis*, ferendum eſt ad eum modum auxilium, ne interim plebs Urbana nimium prematur aut peſſundetur. *vid. Comment. de altero tanto. part.3. artic.9. p.*239. Unde etiam poſterioribus temporibus monopolia ejuſmodi Conſtitutionibus Imperii ſeverè damnata ſunt. *Reform. Polit. de Ann.* 1548. *tit.18.* die Monopolia vnd ſchädliche vorkäuff belangend. *Reformat.*

Francof.

Francoſ. de An.1577. tit.18. *Et reform. de Ann.1577. eod. tit.* 18. die Monopolia und ſchädliche Verkäuff belangend. *Dambud. in praxi crimin. c.13.4.n.2.* Ubi inter exempla refert etiam Cereviſiam.

§. 9. Ex hâc textûs reſolutione inferat quis: Rationem huius Conſtitutionis perperam ad præſens argumentum trahi, Siquidem Nobiles non inducant Monopolia, aut plebi coëmtionem Cereviſiæ conſtituant difficiliorem: Quin ipſas quis Civitates eâ notâ perſtrinxerit, quod monopolia quædam exercere nitantur, dum jus conficiendæ & divendendæ Cereviſiæ ſibi ſolis aſſerunt: quod & Principes alicubi factitare notum eſt. Enimverò accuratius intuentibus apparebit, Impp. ad utilitatem non ſingulorum tantùm, ſed ſimul Urbium ipſarum & plebis reſpicere, ac velle negotiationes rerum neceſſariarum ſic comparari ac inſtitui, ut nulla Urbibus inde pernicies à Nobilioribus inferatur, & plebejis commercium non conſtituatur difficilius. Hæ rationes ſi conjunctim ſpectentur, liquidò docebunt & evincent, ſatius eſſe, ut Urbibus relinquatur Cereviſiæ vendendæ facultas, quùm ita inter Cives diſpenſet, ne plebejis durior inferatur commercii conditio. At alterum accideret, ſi promiſcua facultas concederetur Nobilibus divendendæ Cereviſiæ. Imò, vel ſic imprimis Urbibus noceretur, ſi tenuiore pretio invitati Cives, ad exteros pecuniam deferrent. Ergo ratio huius L. non malè ad iſtam quoque Negotiationis ſpeciem traducitur. *Moller. 4. Semeſtr. cap. 17.* Rectè etiam *contra Schraderum 2. conſ.* 44. concluditur, ne quidem ex rationibus Juris Civilis hoc genus Commercii Nobilibus regulariter congruere.

§. 10. Et hæc quidem de Scholaſtica & forenſi noſtræ *L.* 3. interpretatione, pro inſtituti noſtri ratione ſuffecerint: De Politica autem interpretatione alios malumus eſſe ſollicitos, quandoquidem ipſe Joachimus Hopperus *lib.* 4. ſuæ Jurisprudentiæ *tit.* 23. (ad quem nos novus Dictator in *diſſert. ad l.1. C. Th.* De ſtudiis liberalibus Urbis Romæ & Conſtant. remittit) nobis eam ſollicitudinem diſſuadere magis, quàm perſuadere videtur: Ideoque novus ille Legislator priora tituli verba (qua fide & intentione, Orbis judicet; miſerè decepta juventus, olim De cēſura legum & novo Legislatore.

experie-

experietur omiſit, quæ cum cardinem controverſiæ noſtræ concernant, à ſuppreſſione vindicanda ſunt: Ita autem habent ipſiſſima Hopperi verba: *Politica juris interpretatio ab eo nomen habet*, quod in ſenatu ac republica, ubi de legibus condendis & corrigendis agitur, & utrum rectè latæ ſint necne, inquiritur, potiſſimùm verſatur: & ideò *neque in communibus ſcholis tractari* debet, ubi *leges ipſas juvenes, non autem judiciū de legibus, quas* ut deas colere oportet, *addiſcere debent*; neque in foro ac tribunali, ubi ſecundum leges non de iis eſt judicandū. S. Rectè. G. ſed maximè omnium pertinet ad eos, qui arte Nomothetica inſtructi (nam inde proximè effluit) legib⁹ in civitate *ſunt præpoſiti*, quos nocturnos judices *ac ſenes Plato* in ſecunda Socratis republica vocat: deinde ad *ſummos etiam Dicaſtas*, qui Nomothetis proximi, aliquā etiam circa leges inferiores conſtituendas ac corrigendas partem obtinent, ut pòſt dicetur: pòſt ad maximos *quoſq; legum doctores*. ætate, eruditione, & virtute præſtantes, qui hanc facultatem cum iis ſeorſim communicare poſſunt, *qui triceſimum quintū annum egreſſi*, tales ſe jam in ſtudiis & vita moribuſque probaverint, ut, etiamſi quas leges inferiores non optimè conſtitutas reperiant, non tamen ob id minùs eas colendas, & tamquā tutelares civitatis deos, ut dictum eſt, in pretio habendas putent, cenſentes tum quidem ſe nondū ſatis eas intelligere, tum verò dominabus etiam dyſcolis eſſe parendum. Quos utique in hac diſciplina convenit exerceri, ut ubi ad rempublicam venerint, eam quam oportet operam circa uſum & exercitium legum navare poſſint. S. Probè G Sed qui aliter ſunt affecti, quemadmodum ad interiorem illam *partem reipublicæ, ita nec ad hanc diſciplinam admitti debent, ne ea inſtructi, ſupra leges ſe offerant*, &, ſi quid in iis non veriſſimum fortaſſe reperiant, totas rejicere & abolere contendant: quemadmodum ſæpe accidiſſe, & quidem hoc tempore contingere videmus. Nec alio pertinet quod dicit Dominus, *non eſſe ſanctum dandum canibus, nec projiciendas margaritas ante porcos, ne fortaſſe conculcent eas pedibus, & converſi dirumpant nos.*

§. 11. Hæc cum ſint ipſiſſima Hopperi verba, mirari licet, qua fronte ejus autoritas nobis objici poſſit, cujus ſententia Novatoris inſtitutum verbis graviſſimis damnat. Et ideò ſcilicet more Sophiſtarum ea ſupprimere Luctator voluit. & ea tantū eructare quæ modum inſtituendæ interpretationis exponunt: Qui tamen vix probabitur accuratis vel Philoſophis vel ICtis? Sic enim porrò quærit: In quo conſiſtit Politica interpretatio: Reſp. In duobus: (1.) Vt certa via ac ratione dijudices, utrum leges latæ rectè ſe habeant, nec ne: idque tum quidem *ſecundum ſubſtantiam*, quoad res; tum autem *ſecundum formam* quoad perſonas: (quaſi verò forma minus ad conſtitutionem ſubſtantiæ conferat, quam materia: quaſi perſona formā abſolvat! tum verò ſecundum naturalia, quoad res (Atqui res jam ſupra ad ſubſtantiam retulerat) & perſonas (At has formæ ſubdiderat.

O miſellos juvenes, qui talibus principiis & artibus imbuuntur.

COMMENTATIONIS
DE JURE
CEREVISIARIO,

Pars altera practica

Exhibens conſilia quædam juridica, problema hoc amplius illuſtrantia

Ex quibus priora referri poſſunt

ad cap. 3.

Agitur enim in illis potiſſimum

De jure divendendæ Cereviſiæ, civitati cuidam municipali ex privilegio competente, de cuius renovatione petenda,

Præcipuè diſputatur.

CAP. I.

Exhibet facti ſpeciem, cum narratione proceſsûs & quæſtionibus controverſis.

Species facti hunc in modum fuit propoſita.

ES haben weil. Herr N. und Herr N. Gebrüdere Grafſen zu S. im Jahr 1422. dem Städlein N. wegen Wein und Bier/ eine Freyheit gegeben / beſag Brieffes lit. A. welche Freyheit hernacher de Anno 1561. von weiland Herren N. confirmiret worden/ laut Brieffes lit. D. darüber Bürgermeiſter Rath und gantze Gemeinde der Stadt L. einen Revers zurück gegeben wie ſub lit. C. befindlich.

Als nun verwichenes Jahr alle Zünffte / Ihre von der Herrſchafft habende Ordnungen und privilegia erneuern und beſtettigen laſſen / iſt hernacher etzlichen deß Raths und dem Stadtſchreiber wohlmeinentlich auß der Cantzley gerathen worden / zu ſehen / das berührter Brieff de Anno 1561. renoviret werde / den ſonſten weil darinnen außdrücklich verſehen / daß die Herrſchafft / welche Zeit ſie gelüſtet / den Wein und Bierſchanck / und das Ungeld davon / wieder zu ihren Händen nehmen mögen / die Herrſchafft ſich ſolches ihres vorbehaltenen Rechtens gebrauchen und wiederruffen möchte ; Welches ſo bald nicht geſchehen würde / wann die Stadt L. dieſes Brieffes confirmation erlangen thäte / worauff erwehnter Stadt-Rath ein Bedencken eingegeben / Worinnen geſchloſſen worden / daß ſie einiges Brieffes confirmation zu ſuchen nicht ſchuldig / weil (1.) Ihr Hochgr. Gnad. bey Einnehmung der

Landes-Huldigung mit dero Gräfl. theuren Worten verſichert und angelobet/die Unterthanen bey ihren alten Herkommen / Freyheiten/ Recht und Gerechtigkeiten / (worunter auch gegenwärtiges mit begriffen) zu ſchützen / ſchirmen und hand zu haben / geſtalt ohne dem eine jede Landes Obrigkeit darzu kräfftiglich verbunden und verpflichtet.

Gail. *de arreſt.c.8.n.12.* Maul. *de homag.tit.*11. Mingius *de Iuribus ſuperioritat. concluſ.66.* Cothman. *vol. 4. conſ. 4. n.190. ſeqq.* D. Johan Herman Stamm *lib.3. de ſervit. perſon.cap.35.n.7.*

(2.) Weil die Herrſchafft durch die faſt hundertjährige præſcription, ſich ſolcher ohne dem odioſæ, und dem gemeinen Rechten wiedriger/gerechtſame durchauß verluſtig gemachet.

per Jur. vulg.

Obernantes Bedencken ſchleuſt fürs andere/ wenn ja die Stadt L. darzu ſchuldig/ das vielmehr der erſte / als der letzte zu confirmiren/ auch in deß erſten und nicht in des letzten confirmation zu gehelen und einzuwilligen ſey / und zwar auß der Urſache / (1.) weil der erſte de Anno 1422. das rechte Original und Haupt-Privilegium, welches demnach und nicht der andere (als welcher ſelbſt nur eine vermeinte confirmatio deß erſten) confirmiret und eintziglich / pro habili confirmationis objecto geachtet werden könne / confirmatio ſiquidem accidens eſt & acceſſorium confirmati, tanquam principalis

JCti Marpurg. *vol.1. conſ.16.n.32.*

Accidentis autem accidens non eſt. per vulg.

(2.) Weil zwiſchen dem erſten Hauptbrieff und dem letzten ein mercklicher Unterſcheid ſich befinde / inmaſſen der erſte außdrücklich rede / von beſchehener Verleihung und conceſſion eines Ungeldes oder accis über Wein und Bier zu ſetzen ibi: Und han ihme vor Uns und Unſere Erben und Nachkommen gegünnet/ verhenget und entpfolen unter ihnen ſelbſt ein Ungeld zu ſetzen; Auff ihre Weine und Biere / rc. Da hingegen laute der jüngere Brieff klärlich auff den Wein- und Bierſchanck/ ibi, ſo haben wir Ihnen abermahls ſolchen Wein- und Bierſchanck eingehändiget und vergönnet. Nun ſey aber offenkün-

offenkündig am Tage / das ein anders ſey; Jemanden Macht ge-ben/über Wein und Biere Ungeld oder acciſs zuſetzen / ein weit an-ders aber / die Gerechtigkeit Bier zu brauen / und daſſelbe wie auch den Wein öffentlich zu ſchencken und zuverkauffen / allermaſſen in den letzten Brieff ſelbſten das Ungeld vom Wein und Bierſchanck unterſchieden worden Illud enim Gabellarum & acciſarum jus ad regalia referri

Weliner & Beſold. *in obſ. & theſ. pract. voc.* Ungeld. Myn-ſing. *deciſ.11.reſp.1.n.87.*

vel ſaltem inter fructus juris dictionis

Knichen *de Iure territ. c. 3. nu.* 344. Pet. Frid. 2. *de proceſſ. c.* 42. *n.16* Gylman. *Symphor. tom.1.p.2.tit.6.vol.1.n.12.*

Unde civitatem municipalem non poſſe exigere gabellas iſtas, niſi ejus rei jus privilegio, antiqua conſuetudine, vel præ-ſcriptione acquiſierit

JCti Argentin. *conſ.2.n.2.* Klock. *de Contribut. cap. 5. n.*181. Zahn. *ichnograph. jur. municip. c.60.*

Die brauens auch Bier und Wein verkauffens Frey-heit aber ſey vermöge natürlicher und allgemeiner Völcker und Kay-ſerl. Rechten einem jeden privat Menſchen / auch beſonders von Ge-wohnheit wegen denn Städten / nicht aber dem Adel zugelaſſen /

vid. ord. provinc. Saxonic. ſub lit. Brauen / Schencken und andere Bürgerliche Handthierung auff dem Lan-de / 2c. Schrader. *conſ.*44.*n.*24.*ſeqq.* Fr. Pfeil *conſ.*202.*n.*67. *& ſeqq.* Carpzov. *in reſponſ. Elect. libr.1. reſp.*37. *&* 38.

Die Stadt L. habe auch dergleichen Rechte von undencklichen Jahren hergebracht / und daſſelbe an hochlöbl. Kayſerl. Cammer-Gericht vermittelſt erhobener proceſs mit mehrern behauptet. (3.) Weil eine Mißhelligkeit unter beyden Gräffl. Brieffen / darinnen / in dem der erſte ſaget / das nach beſchehener Wiederruffung ſolch Un-geld vorterme oder fürohin abſein ſolle / ohn alle Gefehrde / 2c. In dem 3. aber ſey dieſe clauſul geändert und ſo eingerichtet / So mögen wir oder unſere Erben ſolches wiederruffen und ab-thun / und das Ungeld von Wein- und Bierſchanck wie-derumb zu unſern Händen nehmen / 2c. Welche Verender-und Neuerung / weil ſie gemeiner Stadt zu groſſer Vrfänglichkeit

 gedeyen

gedeyen könte / eben ſo wenig durch die angemutete confirmation genehm zu halten und zu approbiren ſey/ als daſſelbe/ ſo n. 2. vorgeſtelt/ denn dadurch die Stadt ihr ſelbſt eine Ruthe binden / und in ſchwere Laſt der Tranckſteur Wein und Bier und Acciſen ſich gutwillig ſtürtzen würde/ da doch dergleichen Impoſten anzuſetzen nicht allein in gemeinen Kayſerl. Rechten bey hoher Straffe verbotten

l.5.C.de vectigal. JCti Argentin. *d.conſ.2.n.52.* Roland à Valle *3.conſ.34.n.15.& ſeqq.* Klock. *3.conſ.149.n.280.*

Sondern es möge auch heutiges Tages ſolche Anſetzung/ ungeachtet dieſelbe vor ein Stück/ der Landes Hohen Obrig- und Herrlichkeit gehalten werden wolle/ auſſer freywilligen conſens und Genehmhaltung der Unterthanen / welche auch deßwegen gewiſſe reverſalien zu fordern pflegen/ nicht geſchehen noch vorgenommen werden/ wenn auch ſchon die Herrſchafft Chur- und Fürſten-Standes

Ja es wären dieſe Aufſſchläge/ unter dem Namen Ungeld/ acciſe,&c. Durch die neuliche Kayſerl. Capitulationes nochmahls auffgehoben / auch gegen die Ubertreter zu verfahren/ dem Kayſerl. Fiſcal anbefohlen/ und nur die Reichs-Städte außgenommen / als welchen auff ihre angehörige Bürgerſchafften wegen der conſumptionen ichtwas zuſchlagen erlaubet ſeyn ſolle. Kayſerl. capitulatio Ferdinandi IV. art. 20. und der jetzigen. Röm. Kayſerl. Mayt. art. 22.

(4.) Weil der letztere Brieff nur eine confirmation deß erſten rechten Hauptbrieffes / vid. inſcript. & proœm. literarum de Anno 1561. dergleichen confirmatio, acceſſorium und referens aber ein anders oder mehr in ſich nicht begreiffen müſſe / als das confirmatum principale & relatum ſelbſt/ ſondern was dergeſtalt mehr und neuerliches in referente als in dem relato ſich findet / beverab ubi in eorum, in quorum favorem emanavit privilegium, irreparabile & grave damnum præjudiciumq; vergit, vor einen unzuläſſigen Anhang und zumahl untüchtig und nichtig zu achten/ auch einfolglich in ſo weit keines weges die confirmatio zu begehren noch von den Herrn Concedenten anzumuthen ſey.

Conf. Klock. *vol.3.conſ.114.n.84.& ſeq. & conſ.182.nn.99. ibiq; laudatos.*

[5] Weil neulich/ nach dem in der von Hoch-Gräffl. Seiten am Kayſerl. Cammer-Gericht/ An. 1656. den 19. Novembr. eingekommene

kommene exception und Immiſſion Schrifft §. Betreffend den 25. 26. verſ. über daß die Herrſchafft Intention, als wäre derſelben der Wein und Bierſchanck zuſtändig / vornehmlich mit dieſen letzten Brieff / und das vermittelſt deſſen der Stadt berührter Schanck / nur precario und wiederrufflich geliehen zuerweiſen ſich unterfangen / worauff aber im Namen und von wegen der Stadt L. geantwortet worden / daß ſie ſolchen einſeitig auffgerichteten Brieff niemals agnoſciret / ſondern demſelben jederzeit auffs beſtändigſte wiederſprochen.

Hergegen hält die Herrſchafft ſich berechtiget / den Bierſchanck / der Stadt einzuziehen / wenn ſie wollen ; Vermöge deß Freyheit Brieffes de An. 1561. darinnen gewiſſe reſervation verhanden. Reſervatio enim conſervat unicuique jus competens, & declarat mentem reſervantium, quid voluerint in diſpoſitione contineri

Franciſ. Niger. Cyriac. *controv. for. lib. 1. contr. 46. num. 10. & controverſ. 196. n. 118.*

Dieſe reſervatio beſtehet in nachfolgenden Worten ; Auch haben wir uns hierinnen vorbehalten / welche Zeit uns gelüſtet / ſo mögen wir oder unſere Erben ſolches wiederruffen und abthun / und das Ungeld von Wein und Bierſchanck wiederumb zu unſern Händen nehmen. Auß welcher clauſula reſervatoria erhellet / daß die Stadt L. dem Bierſchanck (welcher jetzund allein in quæſtione iſt) von der Herrſchafft precario habe ; precarium autem repetenti ſtatim reddi debet, ita, ut ſi nō illico reddatur, injuſta dicatur poſſeſſio.

l. 1. §. 2. & l. 2. §. 2. ff. de prec. & ibi Dd.

Quemadmodum & privilegia ex gratia conceſſa ad placitum concedentis revocari poſſunt.

Dn. Reinking. *d. R. S. & E. lib. 2. cl. 2. c. 8. n. 29. ubi multi alleg.*

Darzu kompt das in gemeldetem Brieff / als auch in dem von der Stadt zurück gegebenen revers die Wörter / ohne gefehrde / gefunden werden ; quæ clauſula dolum malum abeſſe abfuturumque eſſe, inducit.

Beſold *in theſ. pract.* & Wehner. *in obſerv. verb.* treulich / ohn gefehrd.

So iſt auch die Herrſchafft über Menſchen gedencken und lange

für

für ertheiltem Brieffe de Anno. 1561. in poſſeſſione vel quaſi deß Bierſchancks geweſen / wie ſolches auß dem ertheilten Brief. An. 1422. erſcheinet. Alſo das gemeldte Herrſchafft quo ad petitorium & poſſeſſorium gegen die Stadt ſich fundiret zu ſeyn erachtet.

1. Thut alſo die erſte ratio der erſten concluſion, ſo von der Stadt L. in ihren übergebenen Bedencken/geführet worden / gantz und gar nichts zur Sache: denn ob zwar Ihr Hochgräfl. Gnad. Räthe/bey Einnehmung der Landes-Huldigung / der Stadt ihr altes Herkommen/Freyheiten/Recht und Gerechtigkeiten zu ſchützen und hand zu haben verſprochen; So folget doch darauß mit nichten / daß Ihr Hochgräfl Gnad. der Stadt L. den Bierſchanck confirmiret/viel weniger geſchencket habe / cum nemo præſumatur jactare ſuum. *jur. vulg.* muſte alſo die Stadt ſolches ſpecificè und expreſsè beweiſen. (2.) Kan die Stadt keine hundertjährige præſcription, dardurch die Herrſchafft deß Bierſchanckes verluſtig gemachet hätte/anziehen. Denn weil die Stadt dieſen Brieff hinder ſich gehabt/ und gewuſt/ ja auch denſelben Anno 1661. für denen HH. Kayſerl. Commiſſarien allhiero zu L. und in Camera produciret / ſo kan propter malam fidem einige præſcriptio nicht ſtatt finden / dahero auch dieſer Brieff/ob gleich der Stadt Revers nicht verhanden wäre. (welcher doch auch in dem L archiv befindlich) gegen daſſelbe probiret/und weil derſelbe nichts anders oder mehrers begreiffet/als mehr angeregter Brieff de Anno 1561. auch falſum nicht præſumiret wird / ſondern propter antiquitatem temporis vielmehr die præſumtio, das alles ſolemniter hergangen / ſo kan dieſer nicht umbgeſtoſſen werden.

2. Der ander Schluß in dem von der Stadt überreichten Bedencken / wie nemlich deß erſten und nicht des letzten Brieffes confirmation zu begehren und zu ſuchen wäre/wenn je eine zu ſuchen ſtünde; Gibt der Stadt keinen Vortheil/welches auch die vermeintlich beygebrachten argumenta nicht behaupten/ den (1.) Es ſey entweder dieſer Brieff de Anno 1561. ein neuer und gantz anderer Brieff oder eine confirmation deſſen de Anno 1422. So weiß man gar wohl/daß die Stadt; wenn ſie ſolches nicht gerne pro abundanti cautela thut/ gar nicht bedürffe confirmationem ſuchen / cum privilegiorum confirmatio non ſit de neceſſitate.

Carpzov. *d. l. Reg. Germ. c. 3. ſect. 14. n. 23.*

So

So wird (2.) nicht geſtanden/ daß der de An. 1422. deme de An. 1561. zu wider ſey / ſondern jener durch dieſen erkläret werde: ja der prætendirte erſte Brieff de Anno 1622. iſt der Stadt L. vielmehr ſchädlich und zu wieder/ als der de Anno 1561. Den in mehrberührtem erſten Brieffe außdrücklich verſehen / daß das Geld in redlichem Nutzen und Nothdurfft deß Schloſſes (vnd alſo der Herrſchafft/ welcher/ und nicht der Stadt L. das Schloß zuſtändig iſt) zu Erbau- und Erhaltung deſſelbigen kundlichen angeleget vnd verwendet werden ſoll. Zu dem iſt bekand/ daß in der Graffſchafft/ die Dörffer/ auch Städtlein / den Bierſchanck nicht haben; wie ſub. lit. D. auß dem atteſtato zu ſehen (gleicher geſtalt iſt auch bey den Benachbarten/ als zum Exempel in denen S. Aemptern/ O. und G. herkomlich; laut atteſtati ſub lit. E.) Nun hat L. vmb das Jahr 1420. die Stadt Gerechtigkeit bekommen / da derſelben von der Herrſchafft/ der Bier und Weinſchanck/ unter dem Wort Vngeld/ (wie das Wort abermals in dem letztern Brieffe mit ſich bringet/) nach alter dunckeler teutſcher Art zu reden/ verliehen werden/ welches in dem letztern deutlicher außgedruckt worden. Und thun die allegata jura in dem von der Stadt übergebenen reſponſo gantz nichts zur Sache/ da man in caſu exorbitante à Jure communi verſiren thut / iſt auch vermög Gewohnheits vnd Brauchs der Bierſchanck der hohen Obrigkeit zuſtändig und gehörig/ uti atteſtantur.

Wehner. *in obſ. pract. verb.* Vogtey Beſold. *in theſ. pract. verb.* Vngeld. Fauſt. *de ærario conſ. ord.* 774. *& n.* 37.

Es iſt auch falſch und unerweißlich / daß die Stadt L. den Bierſchanck von undencklichen Jahren hergebracht / maſſen die Herrſchafft in poſſeſſione vel quaſi deſſelben allezeit geweſen / wie oben angedeutet (3.) Iſt gantz keine Mißhelligkeit zwiſchen beyden Brieffen / dann was im Brieff de Anno 1624. gemeldet / daß das Vngeld wiederum abe ſeyn ſolte/ ſolches iſt alſo alles zu verſtehen / daß nach der Herrſchafftlichen Wiederruffung die Stadt L. kein Vngeld mehr zu fordern haben ſollen. Zu dem wenn ſchon eine contrarietas zwiſchen dieſen beyden Brieffen wäre / welches doch nicht geſtanden noch præſumiret wird / jedoch wil die Stadt L. mehrberührten Brieff de Anno 1561. zu beweiſung deß Weinſchancks für den H. H. Kayſerl. Commiſſarien allhiero und in Camera producı-

 ren

ren vnd agnoſciren laſſen : So beweiſet derſelbe gegen ſie/ und wäre als poſterior, (den die L. acceptiret und produciret / dem Rotulo einverleibē laſſen und ſich darauff fundiret/auch darüber ſpecialiter reverſiret) anzuſehen/das alſo gantz falſch / daß die Stadt L. dieſen Brieff niemahls agnoſciret haben.

Hierbey werden auch die Capitulationes Ferdinandina ultima, & Leopoldina gar impertinenter allegiret / denn daſelbſten von Zöllen geredet/und das Wort Acciſs oder Ungeld/ Auffſchlag, Brücken-Geld/ Weggeld pro uno gravamine zunehmen.

v. Limneum *in annotam. ad Capitul. Ferd. III. art.* 20.

(4.) Dieſes fället auß vorhergehenden

(5.) Iſt gantz irrig/ daß der Bierſchanck in Camera rechthängig ſey/vnd dahero die Herrſchafft / wenn ſie denſelben jetzund wiederumb zu ihren Händen nehmen thäte/ein attentatum vorgienge: ſintemahl weil der Stadt L. der Bierſchanck biß anhero auß gnädigem gutem Willen gelaſſen worden / ſo hat derſelbe keine Urſach deßwegen zu klagen gehabt/ ſondern hat allein deß Weinſchancks halben Mandat außbracht/vnd ſich nur darüber beſchweret / daß obwohl ſie befreyet/ laut Extract-brieffes lit. F. daß die Wirthe und Unterthanen / auff dem Lande auch die Meiſter auff der Glashütten anders wo nicht / als bey ihnen Bier kauffen ſolten/ dennoch darwieder gehandelt worden wäre / daß alſo der bierſchanck an und für ſich nicht rechthängig/und iſt obangeregter Brieff de Anno 1561. und der Stadt L. Revers allein incidenter dagegen angezogen worden / alſo daß exceptio litis pendentiæ nicht hinderlich; Und conſequenter die Herrſchafft nicht illicitè attentiret / wenn ſie den Bierſchanck wieder auffkündet/und zu ſich nimmet/ in ferner betrachtung/daß die prætendirte Befreyhung oder begnadigung / daß die Wirthe und andere nur bey dem L. das Bier holen und kauffen ſollen/ alsdenn allein gilt und ſtatt findet / ſo lang die Stadt L. den bierſchanck hat/und die begnadigung nicht revociret worden ; Gantz ohne/daß durch dieſe befrey-oder begnadigung der offtangezogenen brieff de Anno 1561. auffgehoben oder derogiret worden ſey : Sondern wenn die Herrſchafft ſich ihres außdrücklich vorbehaltenen Rechtens gebrauchet und den bierſchanck / oder das Ungelt davon wieder zu ihren Handen genommen / ſo fält die prætendirte befrey-oder begnadigung

gung das bier zu L. abzuholen vnd zu kauffen von ſich ſelbſt / welche Befreyung auch ohne das allezeit revociret werden mögen. Zumahl aber iſt das Jus revocandi den Bierſchanck vnd das Ungeld davon nie ſtreitig geweſen/ ſondern vielmehr der Herrſchafft von der Stadt L. durch Producirung deß offtangeregten Brieffes de Anno 1561. geſtanden worden.

Bey wahrer ſolcher der Sachen Bewandnüß fraget ſich nun.

1. Ob die Herrſchafft/weil fürnehmlich die Stadt umb Confirmation des offtangeregten Brieffes de An. 1561. anzuhalten nicht begehret; berechtiget / vermög jetz angeregten Brieffes / den Bierſchanck wieder zu ſich zu nehmen?

2. Und wenn dieſes; ob (2.) die Stadt einen Fug die Herrſchafft im Rechten anzulangen vnd zuverklagen habe?

CAP II.

Exhibet diverſorum Collegiorum diverſa reſponſa: Quorum prius ita habet.

I. RESPONSUM.

DIeß derſelbige vns beyverwarten Fall ſampt denen darinn angezogenen vnd mit lit. A. B. C. D. E. F. ſignirten Beylagen überbringen laſſen / vnd über die darauß formirte beyde Fragen vnſere rechtliche Erkandnüß vnd Meynung zu eröffnen vnd mitzutheilen freundlichen begehret/ ſo haben wir demnach alles fleiſſig verleſen vnd erwogen/ woſern nun die Sachen erzehlter maſſen ſich verhalten / vnd dawieder nichts erhebliches dargethan vnd deduciret werden mag; Die Copien der Beylagen auch mit dem Originalibus einſtimmen / ſo berichten Wir vnd zwar auff die erſte Frage vor recht.

Digitized by Google

Daß die Herrſchafft vermöge deß in Anno 1561. auffgerichteten Brieffes vnd darauf außgehändigten Reverſes, den Bierſchanck wieder zu ſich zu nehmen berechtiget.

Die Stadt aber [die andere Frage zu beantworten] die Herrſchafft deßwegen in Recht anzulangen vnd zu beklagen nicht befugt ſey. Und zu Urkund haben wir dieſes mit vnſer Facultät Inſiegel bekräfftigen laſſen. Geſchehen zu M. am 21. Julii An. 1660.

Decanus und andere Doctores
der Juriſtiſchen Facultät in der
Univerſität daſelbſten.

II. RESPONSUM ALTERUM.

UNſere freundwillige Dienſte/ ꝛc. Die jenige ſpeciem facti, nebenſt angehefften zweyen Fragen die Revocation des Bierſchanckes betreffend / ſo im Namen vnd von wegen dero gnädigen Herrſchafft/die Herren vns vnterm dato L. den 25. Julii zugeſendet/ haben wir der Gebühr nach in reiffe Berathſchlagung gezogen / vnd vns nachkommender Meynung darüber verglichen ; Daß bey der erſten Frage ob nehmlichen die Herrſchafft / (weil vornehmlichen die Stadt vmb Confirmation des Indults de Anno 1561. anzuhalten nicht begehret) berechtiget ſey/ vermöge jetz angeregten Brieffes den Bierſchanck wieder zu ſich zu nehmen :) Der Bierſchanck an ſich ſelbſten von dem Vngeld ſo etwan darauß geſchöpffet werden möchte: fleiſſig zu unterſcheiden ſey/ benantlichen deßwegen vnd folgender geſtalt.

Demnach den Städten das Bierbrauen zu feylen Kauff, i.e. quatenus cum jure commercii conjunctum eſt, vnd verſchencken juxta communem Doctorum traditionem & provinciarum conſuetudinem, ſo wohl von Rechts als Gewohnheits wegen zuſtehet/ſolches ihnen nicht könne genommen/noch einige Neuerung impetrandæ confirmationis cum onere auffgebürdet werden : So viel aber das Vmgeld betrifft/wann beſagte der Stadt L. Unterthanen

nen

nen die confirmation nicht ſuchen würden; Als dann die gnädige Herꝛſchafft ſothanes Umgeld wiedervmb an ſich zu ziehen befuget vnd berechtiget ſey.

Bey der andern Frage ob nehmlichen erwehnte Stadt ꝛ. hochermeldte ihre gnädige Herꝛſchafft in Rechten anzulangen vnd zuverklagen gnugſam Vrſach vnd Fügung habe? Wollen wir nicht hoffen daß wenn die Herꝛſchafft den Rath vnd gemeiner Bürgerſchafft zu ꝛ. obſtehende Recht vnd billichmäſſige Meinung gnädig ſolten laſſen vorhalten / benantlich daß ſie der Stadt den Bierſchanck gnädig verſtatten wolten; So viel aber der Weinſchanck vnd das Vngeld von Bier vnd Wein betrifft/nunmehr vnd inſonderheit/ weil ſie vmb gnädige confirmation nicht anhalten wollen revociren / das Bier brauen vnd ſchencken/aber ihnen gleichwohl auß Obrigkeitlichen Hulden überlaſſen thäten / daß alsdann die Stadt ꝛ. ihre gnädige Herꝛſchafft in Recht zubelangen vnd zuverklagen ſich unternehmen / maſſen ſie alsdann auch wenig Vrſach darzu haben würden/ꝛc.

CAP. III.

Exhibet rationum decidendi, in ſuperiore reſponſo indicatarum ſummam.

1. QUia minimè confundendum jus braxandæ atque divendendæ cereviſiæ cum jure vectigalis: Quæ ſeparatiſſima ſunt, uti à civitatenſibus recte deductum & oſtenſum fuit. Illud enim Jus ad commercia pertinet: Hoc ad onera Commerciorũ. *veluti tractari ſolet ad l.3.C.de commerc.& Mercator. ubi vectigal cereviſiarium inter adjuncta juris cereviſiarii ſolet referri* C.Klock.*de ærario lib. 2.c.xi.n.3.ibi: Hinc* Tranck-oder Bierſteur *junct. num.6.verb.Hinc in Ordinationibus.*

2. Quia prius illud jus Civitatibus jure & more competit, ita ut ſpeciali impetratione vel confirmatione non habeant op9: Poſito enim jure Civitatis [quod L. An.1420 obtinu iſſe ipſi Dni. Comitis miniſtri allegant] ponitur etiam facultas braxandæ &

 diven-

Digitized by Google

divendendæ Cereviſiæ ſine qua Civitates eiuſmodi ſubſiſtere nō poſſunt. *Bornit.de rer.ſufficientia.tr.2.cap.16.verſ.unde.Rauchb.2.quæſt.12.num.6.*

3. Quia primum Inſtrumentum ſub lit. A. ſub dato Bonifacii 1422.non loquitur vom Bierſchanck ſed de vectigali inverbis: haben vnſern Bürgern zu L.vor vns vnd vnſere Erben vnd Nachkommen gegönnet/ verhenget vnd empfehlen / vnter ihnen ſelbſt ein Vngeld zu ſetzen auff ihr Wein vnd Bier / rc. Ergo jam tum ſua vina & Cereviſiam à ſe coctam vendere potuerunt: vectigal autem ad ſuperioritatem territorialem relatum fuit.

4. Etiamſi documentum ſub lit.B.ſub dato 1561.aliter ſonet; tamen ex relato interpretandum fuerit, Maximè cum illud Civitatenſes non agnoſcant vel admittant; ſed ex uno ſaltem latere compoſitum fuiſſe perhibeant. ibi: Haben ſolche einſeitig auffgerichteten Brieff niemahls agnoſciret / ſondern denſelben jederzeit auffs beſtändigſte wiederſprochen / Nemo autem ſibimet ipſi ſua ſcriptione jus in alterum attribuere poteſt *l.5.6.7.C.de probat.* Facit quod Inſtrumentum hoc planè diſcrepat à prima conceſſione. Adeoque ſuſpicio ſuppoſitionis eò magis oriatur & urgeat.*arg.l. ſcriptura.14.C.de fide Inſtrum.ubi Donell.in pr.Gilken.n.4.& 5.cap.imputari.13.& ibi Mynſing.n.2.extr.eodem.*

5. Eadem ratio eſt ſuppoſitarum reverſalium civitatis ſub lit.C.quanquam in iis nihilominus diſtinguatur inter Wein vnd Bierſchanck & Ungeld/davon. Quo ad priorem facultatem, licet illa etiam confirmetur: Tamen confirmatio non eſt conſtitutiva, [cum facultas iſta civitatibus jure & more competat,] ſed declarativa ſive extenſiva, vel ad vinū etiam emtum vel ad neceſſitatē & coactionem emendi à nemine alio. Certe facultas revocandi ſpeciatim ad vectigal reſtingitur ibi: So mögen wir ſolches wiederruffen vnd abthun/vnd das Ungeld vom Wein vnd Bierſchanck wiederumb zu vnſern Händen nehmen ohne geſehrde. Quæ clauſula potius pro civitate facit. Nempe ut revocatio hæc vectigalis in cæteris juribus civitati præjudicium & damnum ſ. periculum nullum adferre debeat.

6. Porro teſtimonium S.H. eſt domeſticum.

7. S.T. autem plane diverſum, nec ad communitatem pertinens.

8. Docu-

Digitized by Google

8. Documentum autem ſub lit. F. deciſionem noſtram potius confirmat, cum ſubindicet ſubditos paganos non alibi quam ex illo oppido L. cereviſiam petere teneri; ſuppoſito enim hoc jure deß Zwangs/ multo fortius ſupponitur jus coquendi: veluti in ſimili ſuppoſito molendino bannino multo magis jus molendini ſupponitur: Cum alias coactio iſta jure communi non valeat: *v. Carpzov. 1. Reſponſ. 66. Ioh. Köpen. deciſ. 20.*

C A P. IV.

Exhibet reſponſum in ead. cauſa civitati ipſi redditum.

PP. Wir haben deroſelben eingeſendete ſpeciem facti nebenſt darauß erzielten Fragen/ wie auch Beylagen à num. 1. ad 6. mit Fleiß durchleſen vnd ihr wiederholtes Begehren in collegial conſultation geſtellet/ ſollen derſelben hierauff nochmaln nicht bergen/ daß weilen wir bereits in dieſer Sachen von einem andern theile Rechts befraget worden/ wir uns lieber/ als wir den Herren durch unſers Collegii zeitlichen Decanum ſchrifftlichen andeuten laſſen/ vor dieſesmal hierunter verſchonet wiſſen mögen *per conſiderat. H. Rennemanni de jure transmiſſion. actor. cap. 8. p. 125. Qui enim ab utriſque partibus ſtant prævaricari dicuntur l. 1. pr. de prævaric. l. 4. §. 4. de his qui not. infa. l. 1. §. 6. ad SCt. Turpil.*

Demnach aber die Herren deſſen alles vngeachtet/ vnſere Meinung über den eingeſchickten actis vnd Rechts-Fragen zuerhalten gleichwohl inſtändig begehreten/ vnd wir vns den wohl zubeſcheiden haben/ daß ob wohl Advocati ſine nota prævaricationis beyden theilen nicht berathen ſeyn können/ gleichwohl den Collegiis Jureconſultorum ſolches nicht verwehret iſt. Cum enim Jureconſulti de jure requiſiti, etiam inviti reſpondere teneantur uti Vultejus *2. conſ. 28. n. 6. & vol. 3 conſil. 33. n. 1.* demonſtrat, laudatque Beſold. *2. conſ. 64. n. 1.* Non ſunt uſque reprehendendi ſi & huic & illi informationem petenti, candidè de jure reſpondeant, *Myſing. decad.*

Digitized by Google

decad.4.reſponſ.31. Et iterum decad.13.reſp.2. Zaſ.lib.2.conſ.11.f. Nec ideo prævaricari dici poſſunt; prævaricationes enim propriè dicuntur de procuratoribus qui cauſam adverſariis ſuis donant & ex parte actoris in partem rei concedunt. *l. prævaricatores. 212. de verb. ſignif.* Quod pii Juriſconſulti non faciunt; ſed utrique parti jura pandunt ſine Colluſione *Baldus in Auth. Habita verſ quarto nota C. Ne filius pro patre. Pax ſeala lib.1. de conſil. ſapient. c.4.* Aut enim alterutrius partis cauſa eſt juſta aut injuſta, *ſi juſta*, pandere eam juſtitiam etiam adverſario utiliſſimum fuerit, quia ejuſmodi pronuntiato rationibus iuris inſtructo facilius animus honeſti & æqui ſtudioſus acquieſcet. *Nevizan. lib. 5. ſylv. nuptial. num. 67.* ſi injuſta juvabit partem iſta in devia prolapſam in viam reducere *Arumæus 2. deciſ.1.n.32.& ſeqq.* Unde etiam Doctorem, melius inſtructum, conſilium mutare poſſe cum Baldo & aliis ſcribit Benius *de privileg. Iureconſult. part.3.c.83 n.10.* ubi tamen cautè in hoc negotio verſandum eſſe monet ne quis in linguas calumniatrices incidat. Quorſum forte & Rennemanni conſideratio in fine collimat. Darneben auch vnſere Gedancken gar nicht zur Weiterung vnd Mißhelligkeit/ſondern vielmehr nach eingenommener beyder Parten movimenten zur compoſition eingerichtet / als wollen wir dieſelbe hiermit zu eröffnen keinen Vmbgang nehmen vnd ſprechen demnach in Gotes Namen vor Recht.

Haben weil. Herr N. vnd N. Gebrüdere Graffen zu N. in Anno 1422. dero Stadt L. gegönnet / verhenget vnd empfohlen ein Vngeld auff ihre Weine vnd Biere zu ſetzen/vnd daſſelbe zu nützlich vnd nothdürfftigen Bau deß Schloß L. (worunter damahln die Burg oder Stadt ſelbſten verſtanden worden) hinwieder anzulegen vnd zuverbauen; Gleichwohl mit dieſen gemeſſenen Anhang / daß die Herrſchafft wenn es Ihr gefällig ſolches Vngeld wiederruffen vnd abthun möge/welches denn auch alsdenn forter mehr abe ſeyn ſollen ohne alle geſehrde/ ꝛc.

Vnd wird nun von der Stadt erfordert / daß ſie confirmation eines prætendirten Indulti de Anno 1561. darinnen der erſte Brieff mercklich geendert wird die Stadt nicht agnoſciren kan von Hochgräfl. Herrſchafft ſuche oder erwarte/das ihnen der Bierſchanck gleich beym Weinſchanck zu vorhin auch geſchehen entzogen vnd genommē werde.

Vnd

Vnd entſtehet demnach die Frage ob die gnädige Herrſchafft/ wann ſie den Bierſchanck quæſtionis der Stadt endt vnd zu ihr zöge nicht vnrecht vnd auch in ſpecie ein verbottenes attentatū begienge?

Ob nun wohl die hohe Obrigkeit bemächtiget iſt die jenigen privilegia Indulten vnd Vergunſtigungen ſo auff eine gewiſſe Zeit oder zu einem gewiſſen Ende abgeſehen wiederumm an ſich zu ziehē/ inſonderheit da ſich die cauſa ob quam geendiget vnd beneficiati ſich nicht allerdings erkandlich erzeugen / vnd die Herrſchafft ſich das jus revocandi außdrücklichen vorbehalten.

Dieweil aber gleichwohl die Stadt L. auch vor dieſer Conceſſion das Stadt-Recht ſchon gehabt vnd in den literis gratiæ de Anno 1422. nicht zubefinden/ daß dem Rath vnd Bürgerſchafft das jus braxandi erſt damahln gratioſe wäre conferirt worden / ſondern vielmehr ſupponiret wird / daß ſie daſſelbe ſchon zuvor gehabt in verbis ein Vngeld auff ihre Weine vnd Bier zu ſetzen / vnd dann wieder ſolches Inſtrumentum conceſſionis primogenium die nachfolgende renovation zu deren ſich der Rath vnd Stadt noch nicht verſtehen/ nicht kan angezogen; Sondern vielmehr in omnem eventum reguliret werden muß; Vber diß auch offtermeldeter Stadt L. in poſſeſſione braxandi immemoriali beſtehet; Als wollen wir nicht hoffen daß die Hochgräfl. Herrſchafft zu einigem attentato ſich werde commoviren laſſen / es wird aber E.E. Rath / vnd ehrliebende Bürgerſchafft wohl thun / wann ſie hierinn nicht vngeſtümmig fahren/ſondern mit aller ſubmiſſion die Hochgräfl. Herrſchafft zu acquietiren vnterthänig ſuchen werden vor eins.

Zum andern vnd auff die andere Frage zugelangen Ob Eure gnädige Herrſchafft einige Vngelder oder acciſe auff Bier vnd Wein zu ſetzen der hohen Obrigkeit zuſtehe / vnd die Vnterthanen ſelbige in recognitionem ſuperioritatis abzuſtatten vnd zuerlegen ſchuldig ſeynd/hingegen Land-Städte von ſich ſelbſten / vnd ohne Obrigkeitliche Vergünſtigung derſelben ſich anzumaſſen vnd zu vnternehmen nicht befugt/maſſen auch die Stadt L. bißher gebrauchte Aufflage nur ex conceſſione ſuperiorum revocabili erhalten.

Dieweil aber gleichwohl der Hauptbrieff de Anno.1422. dieſes klare vnd verbindliche promiſſum pro ſe & heredibus in Buchſtaben führet / daß wann ob cauſam ceſſantem die gnädige Herrſchafft

ihr indultum wiederruffen / vnd den Brieff wiedervmb abfordern würden/ſolch Vngeld nicht allein von Rechts wegen nicht mehr ſolle erfordert werden/ſondern es ſoll ſolch Vngeld ferners der abe ſeyn/als wird die Hochgräfl. Herrſchaffe ob ſie wohl endlichen das Vmgeld/ ceſſante omni cauſa,revociren vnd abthun kan/gleichwol aber wieder dieſe klare Zuſage pro ſe & hæredibus facta ein neu Vngeld auffzulegen/ (quod etiam aliis verbis inſtrumenti, cavetur & prohibetur) oder vor ſich vnd zu andern uſibus zugebrauchen nicht wohl befügt ſeyn.

Wir halten aber davor es ſolte E.E.Rath.nochmahln ſich erbietig machen vmb confirmation des Brieffes de Anno 1422.in obangeregtem Verſtande / bey wieder der Herrſchafft zuſtehender Verenderung unterthänig anhalten; So bliebe alles fein in alter hergebrachter Ordnung; Bliebe ein jeder bey ſeinen rechten / vnd würde aller beſorgenden Weiterung vorgebauet/ꝛc.

Rationes ad primam quæſtionem quod attinet,

In priore reſponſo breviter indicatæ ſunt

Rationes ſecundæ, dubitandi:

Fundantur in notis Dd. traditionibus, quod Vmbgeld ſit de regalibus, & illi competat qui regalia ab Imperatore habet. *Mynſing.dec.id.1.reſp.1.n.87.& ſeq. Nolden.de ſtatu Nobil.cap.17 num.14. Henrich.Klock. de vectigal.concl.12.lit.a.*

Quodque ſubditi vectigal hoc debeant in recognitionem ſuperioritatis,uti deducit inter alios Knichen de jure territ. cap.3. n. 332. Denique quod municipiis id jus non congruat, ceu latè oſtendit Klock *de contribut.cap.5.n.177.& ſeq.*

Rationes decidendi:

Enim vero quia pacto remiſſorio Dnn.Comites polliciti ſunt, Sie wollen in caſum prædictum daß ſolch Vngeld forters abe ſeyn. Contravenirent utique promiſſioni huic, ſi facultatem indicédi oppido adimerent & ſibi conferrent.*v.Cephal.conſ.342.n.66.*

Adde quod libertas à tot ſeculis præſcripta vix poſſet temere & ſine juſta cauſa,aut delicto deſtrui: Cum & libertas ab onere collectarum Imperialium præſcribi poſſit. *Klock. d. tr. de contrib. c. 14,ſect. 3.n 27.Et latius cap.16.ſect.2.num.6.& ſeq.* Ne dicam privilegiorum naturam eſſe ut perpetuò durent & permaneant,maxime

ſi civi-

ſi civitatibus conceſſa ſint. *l. vectigalia & ibi Bald. C. de vectigal. & commiſſ. Georg. Everhard. 1. conſ. 18. n. 5.* Nec deſunt qui municipiis jus accifas exigendi adſcribunt *ap. Zahniam Ignograph. jur. municipal. cap 56. n. 2 & 3. p. 161.* Quod tamen de conventionali potiſſimùm exaudiendum videtur. Salv.

CAP. V.

Exhibet rationes decidendi ad Illuſtriſſimi Dni. Comitis reſponſum pertinentes.

Ad I. quæſtionem.

OB die Herrſchafft / weil vornehmlich die Stadt umb confirmation **deß offt angeregten Brieffes** de Anno 1561 **anzuhalten nicht begehret / berechtiget ſey / vermöge jetzangeregten Brieffes / den Bierſchanck wiederumb zu ſich zu nehmen?**

Initio animadverſum fuit Inſtrumentum de An. 1561. non eſſe primum; ſed novum; adeoque non poſſe loco fundamenti ſubſtitui: Cum in omnibus ejuſmodi conceſſionibus ad primi Inſtrumenti tenorem recurrendum ſit. *arg. l. cum ſatis 23. & pen. §. 1. verſ. Caveant. C. de Agric. & Cenſit. Argentoratens 1. conſ. 31. n. 71.*

Deinde deprehenſum fuit, poſteriorem hanc notulam iteratæ conceſſionis à partibus non agnoſci, quippe quod ſibi maximè ſit præjudiciale: Quando autem de præjudicio alicujus agitur & ablatione juris ſui; invitum & nolentem interpretamur eum qui non expreſſe & dilucidè probatur conſenſiſſe. *l. filius f. 8. §. miles de procurat.* Neque talis ſcripturæ mutatio beneficiatis poteſt obeſſe. *Bald. 2 conſ. 215. Incip. proponitur. n. 3. & 4. Curt. Iun. conſ. 130. n. 20. & conſ. 155. n. 6. Ar Pinellus in l. 1. parte 3. n. 93. & 99. C. de bon. matern.* Ut ſanè etiam confirmationes, inprimis innovantes, citationem & præſentiam omnium quorum intereſt, requirunt. *Gail. 2. obſ. 1. n. 11. Thilen. de Benign. in pract. obſerv. Pentecoſt. 4. obſ. 36. nu. 3. Frid. Bruckman 1. conſ. 260. n. 1.*

Tertiò notatum fuit iſtam poſteriorem conceſſionem prioris debere eſſe confirmatoriam; Adeoque debere ex ea interpretationem recipere *per tradita Decii. conſ. 390. n. 5. & conſ. 445. n. 21. Bald. in l. 1. num. 31. C. Quando non pet. partes petentibus adcreſcant.*

Quartò animadverſum fuit projectum iſtud ſive deſignationem poſterioris conceſſionis, prout ex ſententia Illuſtriſſimorum Dominorum Comitum fortè concepta fuerat, priori in multis paſſibus contrariari; certè multa alia inferre adeoque pro nova plane conditione, & diverſo pacto haberi. Atque ideo multis ſuſpicionibus laborare, cum confirmatio nihil novi juris dare debeat, ſed tantum prius jus declarare *Fleg. Pruſa. conſ. 19. incip. ſi tenemus n. 17. & 18.*

Quintò vel iis in paſſibus, ubi novum iſtud veteri & primo conceſſionis Inſtrumento contrariatur, planè nõ attendẽdũ eſſe quippe quod aut ſubreptitium ſit, aut per errorem factum aut metu extortum aut ignorantia primæ conceſſionis acceptũ *Charondas in Memorialibus verb. fier. pag. 224. Fichard. 2. conſ. 8. n. 17.* utique (6.) Interpretationem ex primo & confirmando, tanquam referens ex relato ſumendam, non autem novum aut diverſum jus aut obligationem inducendam eſſe; prout hæ regulæ non minus in Inſtrumentis Inveſtiturarum atque aliarum conceſſionũ valent. *per l. Aliam. 29. ibi novatur ſi id ſpecialiter actum ſit, quod nemo dixerit De novat. ibique gl. in pr. Barth. n. 1. & 2. & in l. ſi Stichum 8. §. 1. i. ſi hoc autem probetur quod novatum ſit d. tit. & l. Qui ſic 47. ibi Iaſon. n. 2. itemque Zaſius n. 1. & 3. de verb. oblig.*

Septimo etiam in ipſa conceſſione monuimus, plane diverſam eſſe cauſam des Bierbrauens Gerechtigkeit & des Ungelds. Illud enim jus braxandæ & vendendæ cereviſiæ ad commercia pertinet; Jus autem vectigalis imponendi ad onera commerciorum, *veluti tractari ſolet ad l. 5. C. de Commerc. & Mercator.* Et per ſe clarum eſt atque evidens.

Octavò, quia illud jus Civitatibus ut civitatibus jure & more Germaniæ præ ipſa nobilitate competat. *per vulgat.*

Quia ergo (nonò) L. jam Anno 1420. fuerunt in poſſeſſione juris civitatis itemque des Bierbrauens und Schenckens Gerechtigkeit.

tigkeit/ut ex ipſis literis primogeniis patet; hoc jus ipſis adimi nõ poteſt, ſine juſta cauſa, *per tradita ad Novell.2.cap.3. §.cum igitur. cap.2.de Conſtit.ubi cum cæteris A.Barbon.n.ult.Franzkius de laudem.cap. ult.n.5.*

Atque adeò (10.) eâ de causâ non opus habent confirmatione, ſed tantum altero ſi nimirum cupiant uſum **des Ungelds** ſibi deinceps quoque permitti. Quando autem confirmatum per ſe ſtare poteſt non opus habet ulteriore confirmatione. *arg.l.aſſem.77.de hered.Inſtit.Barboſ.locuplet.lib.3.cap.46.axiom.2.*

Undecimò Civitatenſes confirmationem non ex contemptu detrectare cernuntur, ſed ex metu, quod videant novam illam formulam continere non tam confirmationem, quam deſtructionem juris ipſius, quod deinceps non tantum jus vectigalis, ſed etiam jus braxandæ & divendendæ cereviſiæ Illüſtriſſimis Dn. Comitibus, aufferendi poteſtatem conferat. Meritò autem detrectamus confirmationem talem vel potius ejuſdem formulam, quæ deſtructionem juris noſtri operatur, *l.4.§.ſi ex Conventione 4.De re judic.Hottom.quæſt. illuſtr.10.* Et ne inde exſurgat injuria ac pernicies noſtra, unde præſidium & emolumentum expectabamus, *contra l.meminerint 6.C.unde vi.cap. qualiter 17. de Accuſat.Gomez.ad §. ex maleficiis n.5.Inſt.de Action.*

Adde (12.) quod neceſſitas impetrandi confirmationem juris braxandi, facultatem eam per ſe jure communi non competere ſupponeret. *arg.l.a.inf.Itemq.l.2.& 3.de confirm.tut.*

Et ita multis modis ſuſpectum eſt beneficium; ſub unius ſpecie nemo eſt capiendus, contra regulam vetantem & caventẽ ne ſub ſpecie beneficii decipiamur, *l.in Commendatio.17. §.ſicut.3. Commod.l.1.C.de his qui veniam ætat.Weſenbec.in π.de his qui not. inf.am. nu.5.Vultejus 3.conſ. Marpurg.19.n.159.Richter.in centur. regul. jur XI. pag.109.*

Imò confirmari (13.) non poſſet dici quod immutaretur, quemadmodum è converſo, non opus eſt ut confirmetur quod mutatum non eſt *P.Peckius lib.1.de teſtam conjug.cap.11.per tot.* Alioqui confirmatio eſſet non confirmatio, ſed deſtructio. *Fr. Pruckm. 1.conſ.50.n.36.*

Quid quod multi dicunt (14.) conceſſionem intelligi ſecundum

cundum

cundum ſupplicata. *Peregrin.3.conſ.15.n.9.& conſ.27.n.7.ubi ratio diverſa non eſt. Id.4.conſ 9.n.5Coler.conſ.28.n.199.*L. autem Anno 1422. non ſupplicarunt *de jure braxandi* ; *ſed de jure imponendi veſtigalis* ſuiſmet vinis & cereviſiis. Et ſane nullo verbo etiam oſtendi poteſt ex literis illis, *de concedendo* jure Cereviſiæ braxandæ aut vendendæ, *vel de revocando eo* actum aliquid fuiſſe. Itaque formula conceſſionis non eſt temerè extendenda. *Putens.1.deciſ.25.n.7.A.Gentil.lib.2.de jure belli cap.14.fol.322.* Itaquè formæ primæ conceſſionis conſtanter erit inhærendum; *per not. Keppen.conſ.3.n.18.poſt.decad.1.enucleat.*

Denique (15.) In Interpretatione confirmationum & aliorum inſtrumentorum recentiorum, ſemper cavendum eſt, ne cuiquam auſferatur jus aliquod ex priore conceſſione quæſitum. *Caſtrenſ.1.conſ.205.190.285.& 317.Pariſ.1.conſ.20.n.15.Menoch. conſ.1.n.80.& conſ.35.n.21.*

Ex adverſo nihil faciunt atteſtata nobis exhibita: Tum quia ſunt domeſtica: Tum quia à diverſis locis nihil inferunt. Inprimis contra jus per aliquot ſecula præſcriptum; Fundamenta & fontes hujus aſſertionis cum paſſim pateant: non opus eſt, ut iis enarrandis hic immoremur &c.

CAP. VI.

Continet Reſponſum Iureconſultorum A. in ead. Cauſa.

Unſern freundlichen Gruß/ꝛc.

WAs dieſelbe vor eine ſpeciem Facti, ſich haltend / zwiſchen dem Hochgebohrnen Graffen vnd H. H. Herren C. L. Graffen zu S. ꝛc. vnd den Bürgermeiſtern vnd Raht der Stadt L. den Bierſchanck vnd das Vmgeld belangend mit deren Beylagen / wie auch copeylich / anderwertlich erhaltenen reſponſis, vnd darauff erfolgten Refuta-

Refutationen/ſchen vor etlichen Monaten/an vns Decanum, Seniore vnd übrige Doctores & Profeſſores deß Juriſten Collegii, bey der löbl. S. Univerſität/gelangen laſſen/ daß haben wir ableſend mit mehrerm vernommen/

Wie vns nun ſelbſten leid / daß denenſelben / ſonderlich auff verſchiedenes Anmahnen/in ſpecie Ihr Hoch. Gräff. Gn ſelbſt / beſchehenes erinnern / wir nicht alſobalden / gebührender Schuldigkeit nach begegnen können/

Alſo hoffen wir benebenſt gleichwohl/es werde/in Betrachtung anderer dazumahl in Händen habenden ſchweren Expeditionen/ auch nachgehends noch mehrern einkommenen Criminal-Fällen (welche zu forderſt zu beſchleunigen wir / ratione officii, verbunden) dieſe mora nicht übel gedeutet/vielmehr aber im beſten auffgenommen werden/

Fügen nunmehr auff das Hauptwerck zukommen/zur Wieder-Antwort/ daß wir obangeregten Sachfall / wie auch die hin vnd wieder angezogene argumenta (welche weitläufftig zu repetiren vnd zu wiederholen wir für diesmal unnöhtig erachten) bey gewöhnlich angeſtelter collegial conſultation reifflich erwogen / dannenhero der beeden fürgelegten Fragen halben / vns folgenden Schluſſes vereinbahret.

Hat weil. H. Graff B. vnd H. Graff J. Graffen zu S. Gebrüdere im Jahr 1422. dem Städtlein L. wegen Wein und Bier einige Freyheit gegeben / laut Copey ſub lit. A. Iſt auch ſolche Freyheit hernach de Anno 1561. von weil. H Graff F. M. confirmiret worden / Krafft einer ander Copey ſub lit. B. darüber Bürgermeiſter vnd Raht ſampt der gantzen Gemeine ſich reverſiret/ wie ſub lit. C. befindlich: Haben über das im verwichenen Jahr alle Zünffte Ihre von der Herrſchafft habende Ordnungen vnd privilegia erneuern vnd beſtetigen laſſen / auch hierauff etlichen deß Stadt-Rahts vnd dem Stadtſchreiber wohlmeinentlich auß der Cantzley gerahten worden/zuzuſehen/ daß berührter Brieff de Anno 1561. renoviret werde vnd ſie vmb ihre Jura, weiln darinn die clauſula revocatoria expreſsè zu finden/ den Bierſchanck abzuthun vnd zu ſich zu nehmen/ wenn es die Herren Graffen gelüſten möchte/nicht irgend kommen dürffte/ ꝛc. Solches aber erwehnter Stadt-Raht nicht attendiret / in Meinung/

Digitized by Google

nung / ſie einiges Brieffes confirmation zu ſuchen nicht ſchuldig/

Vnd alſo dieſem nach vns folgende 2. Fragen zu vnſerem rechtlichen Außſpruch fürgeleget worden/

Erſtlich ob die Herrſchafft / weil fürnehmlich die Stadt vmb confirmation deß offtgemeldten Brieffes de Anno 1561. anzuhalten nicht begehrt/berechtiget/vermög jetzernandten Brieffes den Bierſchanck wieder zu ſich zu nehmen: Vnd dann

Zum andern: Wann dieſes geſchehen ſolte / ob die Stadt mit Fug rechtens die Herrſchafft deßwegen gerichtlichen zubelangen vnd zu beklagen habe?

Als ſprechen wir hierauff rechtens zu ſeyn / nemlich vnd ſo viel die erſte Frage concerniret: Weiln die Stadt vmb confirmation deß mit lit. B. bezeichneten Brieffs auff wohlmeinenden gegebenen Raht anzuhalten nicht begehret / daß dannenhero die Hoch-Gräfl. Herrſchafft/vermög jetzernandten Brieffs vnd der darinnen befindlichen Clauſul: Den Wein und Bierſchanck / zu welcher Zeit es dieſelbe gelüſten möchte zu wiederruffen / abzuthun vnd das Vngeld davon/wiedervmb zu deroſelben Händen zu nehmen / vnd dann Krafft deß ſub.lit.C. hierauff außgehändigten Reverſes/ angeregten Bierſchanck wieder zu ſich zu nehmen/optimo jure berechtiget/

Hingegen ſo viel die andere Frage (dero Erörterung ex prioris decisione leicht abzunehmen) betrifft vnd anlanget/daß die Stadt L. ihre gnädige Herrſchafft deßwegen ferner im rechten zu belangen oder zu beklagen/dafern ex parte civitatis L. ſonſten anders vnd weiters notablers nicht mag fürgebracht werden/ſondern dieſe Sache ſich in allen Stücken jetzerzehlter maſſen verhält / keines weges befugt ſeye/ V.R.W.

RESOLUTIO Q. I.

Per Rationes dubitandi. Dann ob zwar nicht ohne/das ratione primæ Quæſtionis auff ſeiten der Stadt L. ſich einige Fundamenta herfür thun/derentwegen der deß Stadt-Rahts geführter Meinung ; Daß nemlich derer von dem Hoch-Gräfl. Haus vor etlich hundert Jahren der Stadt L. gegebenen Freyheit Brieffen ferner confirmation nicht von nöhten) leichtlich

Leichtlich beyzurſtichten wäre/inſonderheit vnd vor das erſte/ weiln es gleichwohl an dem/daß in den älteſten literis gratiæ de Anno 1422. ne jota quidem zu befinden / daß dem Raht vnd Bürgerſchafft das jus braxandæ cereviſiæ damahln gnädigſt wäre conferiret worden; Sondern allein nur dieſes: Daß ihnen unter ihnen ſelbſt auff Ihre Wein und Bier/ein Vngeld zu ſetzen/wäre vergönnet worden/ Cum itaque inſtrumentum ſit ſtricti juris, *Weſemb. in comment. ff. de fid. inſtr. n. 7.* adeò ut quod illud non cantat, nec nos cantare debeamus, *Gutierrez. 5. pract. qq. 62. num. 17. Pruckman. conſ. 14. num. 91. Cothman conſ. 5. n. 68. ſeq.* Adeoq; illud non extendendum ultra res & perſonas in eo nominatas *l. ad probationem 21. ibique Bald. ff. d. probat. Bartol. in l. admonendi n. 32. ff. de jurejur. Weſemb. 1. conſ. 4. n. 31.* Cùm illud ſolùm probet, quod corporis oculis legitur, quodque tenor illius demonſtrat *l. 1. ff. de his, quæ in teſtam. delent.* Nec partibus credatur, quod in Inſtrumento omiſſum eſt *Bald. in d. l. ad probationem Cravett. conſ. 630. n. 2. Gœdd. 1. conſ. Marpurg. 26. n. 10.*

Ob auch wohl nachgehends / vnd für das ander ſcheinen wil/ daß in deme die gnädige Herrſchafft in Anno 1561 bey wieder Erneurung ſolcher conceſſion, Ihro per expreſſum reſerviren vnd vorbehalten wollen / ſolche Bier- vnd Weinſchancks Begnädigung wann das Ihro vnd Ihren Erben belieben möchte / zu wiederruffen/ abzuthun, vnd zu ihren Händen zu nehmen / ohne gefährde/dennoch ſolches reſervatum allein juxta tenorem primæ conceſſionis vnd nicht weiter zu extendiren ſeye / Cùm omnis conceſſio dicatur facta, præſuppoſitis terminis habilibus & ſubintellecto convenienti modo, *l. mutus 43. ibi per eum modum, qui procedere poteſt, &c. ff. de Procuratorib.* tendensque ad præjudicium alterius, potiùs ſit interpretanda, ut ſit ſuperflua, quàm ut alteri præjudicet; Adeò ut quando vel quotiescunque Princeps aliquis quid dat vel confirmat, illud ſemper intelligendum ſit ſalvó jure alterius, *Fichard. conſ. German. 81. Lancellot. de Attentatis part. 2. cap. 12. limit. 52. n. 48. Termin. cautel. 207. Meichſner. deciſ. 33. n. 131. tom. 3. Schurff. conſil. 10. n. 32. cent. 3. Gylman. tom. 2. part. 1. vol. 1. n. 221. Köppen. conſil. 3. n. 28. & ſeqq.* Etiamſi conceſſio facta ſit motu proprio, *Gylman. tom. 1. part. 3. vol. 23. n. 25. & 35. Seſe. deciſ. 160. n. 26.* Quare quod ob gratiam conceſſum eſt alicubi, non debet poſtea in ejus diſpendium retorqueri *l. quod favore 6. ff. de LL. & cap. quod ob gratiam 61. de RI. in 6.*

Wozu dann drittens kompt die præſcriptio centenaria, worauß zu erweiſen/daß weiln dieſelbe bey mehr den 100. Jahren / ſolchē Bierſchanck gehabt/ſie ſich nochmahls mit ſolcher in ruhiger Poſſeſs gehabten præſcription, wohl tuiren/vnd ſchützen könne / Cum præſcriptiones longiſſimi temporis, nullum titulum requirant *per l. 8.C.de præſcript.30.vel 40.annorum.* Multò igitur magis centenariâ quis ſe tueri poterit; Et vel imprimis civitates, quoad ea, quæ eis legata,per fideicommiſſum relicta , donata vel vendita fuerunt *l.ut inter 23.C.de SS.Eccleſ.Gilken ad authent. quas actiones cap.8 n.38.C. de SS.Eccleſ.Berlich.concl.8.per tot.lib.2.Rittershuſ.in novell.Expoſ.part.11. c.1.* Cùm ejuſmodi præſcriptio contineat vim pacti expreſſi. *Cephal.conſil.459.n 7.* Et adverſus illam reſtitutio in integrum non detur, *Mynſing.reſp.48.num.14.decad.5. vid, Teſſaur.lib.2.quæſt.27. per tot.*

Bevorab weiln vierdtens ex literis atteſtationis ſub lit. E. die Atteſtatio nicht auff alle und jede Aempter Gräfl. Herrſchafft / ſondern in ſpecie auff D.vnd G allein/wie es mit dem Bierſchanck gehalten werde/ gerichtet iſt: Notiſſimi autem juris eſt , quod etiam ex pluribus particularibus ad univerſale nec affirmativè nec negativè quid inferri poſſit , *per ea, quæ refert Everhard.in Top. Loc.a part.ad tot.*

Rationes decidendi Deſſen allen doch unerachtet/ ſo iſt es gleichwol für das erſte/ an dem/ daß einmahl die Stadt L. weder zuvor / ehe ſie die jura civitatis municipalis vel provincialis erhalten / noch hernacher/ den Bier und Weinſchanck oder Vngeld jemahls gehabt/ſondern jederzeit bey gnädiger Herrſchafft müſſe geweſen ſeyn / mit ſolchen juribus pro lubitu zu diſponiren : Nicht hat die Stadt ſolches Recht gehabt zuvor/weiln ſie das Vngeld/welches neceſſariò den Bierſchanck præſupponirt/vnd dieſes Orts includirt/allererſt An. 1422. Alſo zwey Jahr hernach/ nach dem ſie die Stads-Gerechtigkeit erhalten/von der Herrſchafft precariò bekommen; Nicht hernach/ weiln ſie ſolche Veraünſtigung in Anno 1561.den 11.Jan. von Graff F. M. zu S. abermahln vnterthänig geſucht vnd ſich ſtarck hierüber reverſiret/wie ſolches die Copia ſub lit. C.mit mehrerm außweiſet / welches ſie nimmermehr würden gethan haben/ noch auch hätten thun ſollen/ wann ſie für ſich/den Wein-vnd Bierſchanck einmahl gehabt hätten/

(Hoc verò factum fuiſſe civitatenſes negant)

Wie

Wie dann dieſes für das andere noch kräfftiger auß folgendem erhellet/(daß nemlich penes Dnn. Comites dieſes jus jederzeit müſſe geſtanden ſeyn/) weiln in beyden Conceſſionibus außtrücklich vermeldet worden/vnd zwar in der erſten/ daß ſie das Vngeld auff ihre Bier vnd Wein zu ſetzen/macht haben ſollen: In der andern/ daß ihnen abermahln der Bier-vnd Weinſchanck eingehändiget vnd vergönnet ſeye: daß dennoch ſolche Conceſſio nicht abſolutè ſondern reſtrictivè geſchehen vnd zwar/ wie die verba formalia lauten/ nach Raht vnd Beyweſen E. S. zu dieſer zeit vnſers Ampt̄mans/ꝛc. Item/ doch alſo: Daß daſſelbige nicht übermachet werde/ ſondern alles es ſeye in Brauen oder Vngeld ſetzen/mit vnſerer/Ampleute vnd darzu verordneten Dienern Vorwiſſen vnd Raht beſchehe/ꝛc.

Zugeſchweigen drittens deß hierauff folgenden noch ſtärckern reſervats/in dem die Herren Graffen ihnen vorbehalten/ zu welcher Zeit es dieſelben gelüſten möchte/ ſie Macht haben ſollen/ ſolches zu wiederruffen vnd abzuthun vnd das Vngeld vom Wein vnd Bierſchanck/wiederumb zu ihren Händen zu nehmen/ ohne gefährde/ ꝛc. Welcher verborum tenor, wie derſelbe jederzeit/ fleißig beobachtet werden ſoll/per tradita à Koppen *conſil. 3. nu. 18. poſt Decad. 1. Enucl.* Ja gnugſam an Tag giebet/ daß es (1.) ein bloſſe Vergönnung/welche keines weges contra concedentem kan interpretiret werden; In qualibet enim diſpoſitione cenſetur excepta perſona concedentis, cùm conceſſionis ſcriptura in detrimentum Principis non ſit interpretanda, *Hering. de Molend. quæſt. 17. n. 30. Koppen Enucleat. 3. nu. 97. & 78. dec. 3.*

(2.) Ein dergleichen Vergönnung/ welche nicht ſo wohl ex animo concedentis zu conſideriren/utpote cum omnis conceſſio præſumatur talis, qualis ſecundùm concedentis perſonam & cōſuetudinem Regiminis fieri ſolet, *Peregrin. deciſ. Patavin. 53. num. 16. Anonymi Spirenſ. reſponſ. 70. fol. 404. col. 2. ant. fin. Köpp. conſ. 3. num. 14. poſt decad. 1. Enucl. & num. 24. ſeqq. Vbi in concedentis, inquit, æſtimatione conſiſtere, quemadmodum beneficii ſui eſſe velit,, &c. Ioſeph. Ludov. deciſ. 20. num. 28. & 31.* Als auch in ſpecie die conditionem expreſsè appoſitam hat; Solche/ zu welcher Zeit es ihnen beliebet/ entweder ſie oder ihre Erben wiederruffen vnd abthun mögen/ conſequenter ein bloſſes precarium iſt/cujus natura hæc, ut non dominiū ſed uſum

 tranſ-

transferat, atque ita detur, ut qui dedit, repetere ſemper poſſit *l.1.ff.de precar.cap. ult.Extr. Eod.* Adeò ut pactum ne intra certum tempus revocetur, adjectum non valeat, cùm ſit contra ſubſtantiam & naturam ipſius precarii *l.12.ff. de precar.* Wie ſolches die verba beneplaciti, wann es die Herren Graffen gelüſten möchte/ꝛc. literis gratiæ inſerta, noch mehr beſtärcken / quæ cum nulli legi ſubjaceant *l.11.§.7.ff.de legat.3.Natt.conſil.608.n.5.vol.3.Gail. 2. obſ.60. n.15. Mager.de Advoc. armat.c.16.n.321.* meritò, quandocunque viſum fuerit, revocari poſſunt, *juxta Carol. Tapiam ad l. fin. ff.de conſtit.princip. c.3.n.17 p.2.*

Vnd ob zwar vierdtens nicht ohne/daß das Bierbrauen ein ſtattlich commercii genus, dadurch das gemeine Weſen kan gebeſſert werden: So iſt es gleichwohl an deme / daß erſterwehntes Bierbrauen/Wein-und Bier-ſchencken/ auch Vngeld darauff zuſetzen/einen groſſen Vnterſcheid hat/welche beede letztere/tanquam fructus juriſdictionis & connexa, quorum idem eſt judicium *l.3 §. judicio contrario ff.de contrar.tutel.action.l.22.ff.ad L. Aquil.l. 17. ff.de Ædilit. Edict.* Nicht allen und jeden Städten an und vor ſich ſelbſten competiren und zugelaſſen / ſondern principaliter den jenigen/ ſo dem Reich immediatè unterworffen und pari paſſu cum reliquis ſtatibus imperii, in ihrem reſpectivè territorio ſtehen/ deñ übrigen aber regulariter anders nicht / als per indultum gebühren und erlaubet werden können. Es hat aber die Stadt L. daß der Wein- und Bierſchanck ihr als einer Stadt gebühre / und ſie deßwegen ab Imper. inveſtirt ſeye/auch Vngeld darauff zu ſetzen/Fug und Macht habe/noch nicht erwieſen. Certùm ſanè eſt, maximam utilitatem ærario inferri ex domibus braxatoriis Bier-und Brauhäuſern; Quarum uſus, ſicut & cereviſiæ, maximè cernitur in Pomerania, Saxonia, Thuringia, Franconia, Weſtphalia, Belgio, Anglia, Dania, Suecia, Polonia, Bohemia, Bavaria & alibi, adeò ut pro diverſâ bonitate, diverſa nomina laudis & vituperii cereviſia adſciſcat. Ex quo etiam ſingulare genus commercii & œnopolium in multis civitatibus ſucceſſit & tantum civibus in urbibus ſolet indulgeri, prout in civitate Eimbeccenſi Magiſtratus ſibi ſoli jus coquendi cereviſiam in civitate adſcribit, eoq; nomine An 1577. cum Monaſterio Anna Lauxbern ſpeciali pacto convenit: Daß

dem

dem Kloſter auffm Hoff binnen Einbeck gegen Abrichtung eines Juder Rocken vnd eines Juder Haber eingewilliget / jährlich viermahl zubrauen / *Teſt. Klock de ærar. lib. 2 cap. 11. num. 2. ubi num.* 3. addit, quod hoc jure in pagis hodie Nobiles utantur, cùm ab eo inveſtiti fuerint intra milliare ab urbe poſiti; Sicuti etiam in Bohemia jus coquendi cereviſiam pro regali habetur, ut nemo eo uti poſſit, niſi privilegio vel inveſtiturâ vel longiſſimi temporis præſcriptione munitus ſit; & in ordinationibus provincialibus Erneſti & Alberti Ducum Saxoniæ An. 1512. & Auguſti Electoris Saxoniæ An. 1561. rubr. von Brauen vnd Schencken pag. 83. diſpoſitum: Quòd Prælati & Nobiles jus cereviſiam coquendi, niſi pro neceſſitate & ſuſtentatione ſuæ familiæ, habere non debeant, *Moller. lib. 4. ſemeſtr. cap. 17. n. 1. verſ. etſi enim, confer. Treutl. conſil.* 107. *n.* 2. *ſeqq.* Idem jus ſibi ſoli reſervat Elector & Dux Bavariæ eoque ærarium ſuum ſummè locupletavit. Et Saxoniæ Electorem pro acciſia de cereviſia, Tranck- vnd Bierſteur quotannis quindecim millia thalerorum percipere, refert Klock *d. cap. 11. num.* 3. In Anglia quanta ſumma annuatim ex cereviſiæ gabella percipiatur, colligere licet ex Novellis Hamburgenſibus de die 13. Jan. An. 1652. ita referent. Knipſchild de juribus civitatis *lib. 2. cap. 16. n. 82. ubi inſertum*; Daß das Parlament in Engelland die Vnterthanen deſto mehr zu gewinnen / die Bier acciſs von den gemeinen Bürgern / ſo ſelbſten brauen / aber nicht außſchencken / abgeſchafft / ſo Monatlich 90. Pfund Stärling ertragen /

Wie dann auch Fünfftens man dies Orts nicht finden kan / warum die Stadt E. die Confirmation deß letztern Brieffes zu ſuchen ſich weigern ſoll; Dann ob zwar ſelbige in den Gedancken ſtehet / daß ſie ihr hierdurch ſelbſt eine Rutte binden / vnd ſich in ſchwere Laſt der Tranckſteur Wein und Bier acciſen gutwillig ſtürtzen würde / dannenhero lieber deß erſten / als deß jüngſten Bekräfftigung zu ſuchen / nöhtig erachtet: ſo gibt doch der erſte eben das jenige / was der letztere / daß es nemlich bey den Herren Graffen eine bloſſe Vergünſtigung ſeye / den Bier- vnd Weinſchanck nach Belieben wieder abzuthun; Ja es ſcheinet auß dieſem noch klärer / als auß jenem / daß ſelbiger principaliter zu der Stadt Nutzen / wie dieſer zu deß Schloſſes E. angeſehen / allermaſſen ſolches die verba poſterioris indulti deutlich vnd außführlich mit ſich bringen / ibi: Davon das Vngeld

in gemeiner Stadt Nutzen zu verwenden/ eingehändiget vnd vergönnet/ꝛc. Zu deme ſo iſt die angezogene ſchwere Laſt/ ſo ſie ihnen über den Hals laden dürffen / tanquam res facti, zumahln von einer Chriſtlichen Obrigkeit nicht præſumirlich; Sondern alsdann/ wann es geſchicht / noch zeit gnug darwieder zu proteſtiren vnd andere remedia juris zu ergreiffen/

Seynd auch die angezogene Differentien bloſſe luſus vocabulorum, wiewohl man geſtändig/ daß was in dem erſten etwas dunckel geſetzet/ in dem letzten beſſer exprimiret / conſequenter nicht allein declariret/ ſondern auch addiret worden: Uti hoc ipſum videre licet in §. ſtatim ſubſeq. Weiln wir auch augenſcheinlich mercken ꝛc. Welches gar nicht für etwas vngereimtes zu halten; Declaratio enim ſemper fieri poteſt, *Gerard. ſingul. 27.* cùm virtualiter contineatur in declarato, *Vulteij. conſil. Marp. 29. n. 12. vol. 2.* Et conſequenter videatur eſſe conſecutiva ad ipſum actum, *Lancellot. d. Attentat. part. 2. cap. 4. limit. 21. n. 8.* Quamvis qui declarando admittit, quod non erat in diſpoſitione, non tam declaret, quàm de novo det, *Roſentahl de feud. cap. 7. concluſ. 46. n. 17. gloſſ lit. S.*

Refut. rat. dub. Mag demnach gar nichts binden was in rationibus dubitandi, ex parte L. allbereits beygebracht weiln viel ein anders die rationes decidendi nach ſich ziehen vnd klärlich ergeben/ daß erſtlich der Bierſchanck von dem Ungeld nicht wohl dies Orts zu ſepariren/ adeoque quod diſpoſitum in uno, meritò intelligendum etiam de altero, per commun. Daß aber für das ander ſolche reſervata weiters nicht/ als ſecundum tenorem Conceſſionis, wie oben gemeldet/ ſollen interpretiret vnd verſtanden werden / iſt ſolches abermahl cum grano ſalis anzunehmen. Dann ob wohl nicht ohne/ ſonderlich bey privilegiis vnd Begnadigungen / quod privilegium poſterius prius nõ poſſit tollere, *prout eſt in cap. 19. de præſcript. Pantſchman 2. quæſt. 13. nu. 42.* So wird doch dieſes per expreſſum dahin limitiret vnd gezogen; niſi de ipſo faciat mentionem, *c. 29. de præſcript. c. 31. de privil.* Wie ſich dann dies Orts findet / daß ſich der neueſte expreſsè auff den ältern Brieff beziehet und eben deß Vngelds mit angehängtem Bierſchanck/ tanquam connexo, hoc in caſu gedencket / in ſpecie, daß die Stadt L. ſelbſten angebracht haben ſoll: Wie weil. von den Wohlgebohrnen Herren/ Herren/ W. und Herren J. Graffen zu S.

Gebrü-

Gebrüderen/ ihnen der Wein- und Bierſchanck zugeſtellet/ Iſt nun dieſer denſelben zugeſtellet worden/und haben ſich bey der confirmatiō Bürgermeiſter/Raht und gantze Gemeine/ darüber reverſiret? Wie dieſes alles vor Augen lieget; Als kan man abermahlen nicht ſehen/ quo jure Sie Ihnen ſolches appropriiren ſollen / qua ratione cùm cautum ſit, ut ſi dubitetur an conceſſiò realis vel perſonalis ſit? ſtetur declarationi concedentis; ideo ubi non conſtat de prima conceſſione & dubitatur, An ſit realis, an perſonalis? conſiderandum; quo titulo fuerit poſſeſſa? c. cùm veniſſent 12. de judic.

Viel weniger kan die Stadt L. mit Ihrer poſſeſſione precaria, als titulo vitioſo zu Erhaltung des Bierſchancks auffkommen; Sondern iſt vielmehr der Herr Graff/ wofern die Confirmatio nicht geſuchet wird/ ſolches Recht wiederum zu ſich zu nehmen befugt/

Was drittens der præſcription wegen/ gedacht worden/ daß die centenaria oder immemorialis keinen titulum deſiderire, und Sie die N. N. ſich alſo damit veſtiren können/ꝛc. iſt ſehr ſchwifferig; Sintemahl bekant: Quòd in omni præſcriptione habente contra ſe jus commune, requiratur titulus C. ſi diligenti. 17. in fin de præſcription. Wie nun ſothane precaria conceſſio kein ſolcher titulus iſt / woraus einige præſcription ihren Urſprung propter defectum bonæ fidei & juſtæ poſſeſſionis nehmen kan/ L. un C. de Uſucap. trāsform. Sondern vielmehr unter die vitioſas poſſeſſionis ſpecies gezehlet wird/ conſequenter einiges jus præſcriptionis nicht abgiebt: Alſo fället auch ſolch Fundament/ wie noch andere mehr in actis angeführte dubia, von ſelbſten/

Die andere Quæſtionem mit wenigem zu berühren/ halten wir/ wie oben Anregung geſchehen/ gantz unnöhtig / ſelbige weitere zu deduciren; weiln ex hactenus prolatis ſonnenklar / daß uff der Statt N. ſeiten / ſoviel die eingeſchickte Acta belanget (dabey wir doch gern Ihre Supplication pro Confirmatione, wofern Sie anders in ſcriptis geſchehe/ Annon plus in confirmatiòne, quàm in ſupplicatione ſit poſitum? wie nicht weniger Ihre jura civitatis, wie und welcher geſtalt Sie ſolche erhalten / abſonderlich des Bierſchancks und Ungelds wegen? hätten ſehen mögen) wenig juris, wenig probationis, wie ſie zu ſolcher Gerechtigkeit kommen oder gelanget ſeyen? Am ſchwehrſten aber würde denſelben fallen/ daß eben berührte confirma- *Quæſt. II.*

tio

tio einſeitig auffgerichtet worden ſeye / zuerweiſen? Wir wünſchen vielmehr von Hertzen/daß Jhre Hoch-Gräfl. Gn. zu mehrerern Seegen vnd auffnehmen deß Hoch-Gräffl. NN. Haußes/ſich ihres Rechten nicht allzuſtreng gebräuchen; Bürgermeiſter Rahe vnd gantze Gemeind aber der Statt NN. erkennen / wie auch ihrer Pflichten/ vnd wie ſolche mit allem unterthänigen reſpect und Gehorſamb / denen Obern vnd vorgeſetzten zu begegnen/omnibus modis verbunden ſeye!

Zu mehrer Vrkunde dieſes allen haben wir vnſrer Facultät gröſſer Jnſiegel zu End uffrucken laſſen / So geſchehen zu NN. in Unſrem Conventu den 19. Julii 1661.

Der H. Herren

dienſtergebenſte

L. S. Decanus, Senior, Doctores & Profeſſores Collegii Juridici in alma NN. Univerſitat.

CAP. VII.

Aliud reſponſum in eadem cauſa repræſentat.

VNſern freundl. Gruß nechſt allem guten zuvor Ehrenveſte/ Vorachtbahre vnd Wohlweiſe / ꝛc. Jnſonders günſtige liebe Herren vnd Freunde.

Wir haben auß deroſelben bey Uns den 14. hujus eingebrachtem memorial ableſend verſtanden/ welchermaſſen/ vnſern vor dieſem ad factum oblatum ertheiltem vnvergreifflichen reſponſo, etliche rationes entgegen wollen geſetzet werden/welche Jhr kürtzlich zu reſolviren vnd zu beantworten bitten thut.

Wiewohl wir nun Unſers Ambts nicht zu ſein achten/ mit denen Partheyen uns einzulaſſen / ſondern einen jedwedern ſeine Gedancken

dancken gerne frey laſſen; So finden wir doch bey den eingelangten dubitationibus, kein ſo groſſes vnd wichtiges momentum, welches nicht gleich è veſtigio könte erhoben vnd außgezogen werden.

Wollen deswegen vmb ſo viel weniger bedencken nehmen / derſelben begehren zu deferiren/vnd zu forderſt Vnſere damahls in conſultatione erwogene fundamenta zu repetiren; nachgehends der Herren überſchickte rationes oppoſitas verbotenus vnd ohne Zuſatz/ wie ſelbige Vns/von Ihnen zugeſendet worden/zu ſubjungiren, vnd endlichen dieſelben zubeantworten.

Rationes decidendi.

VNd zwar / ſo viel die rationes vnſers den 12. Auguſti 1660. ad primam quæſtionem außgefertigten reſponſi anlanget / ſeynd ſelbige in A. §. dieweil ꝛc. lauter vnd helle gnugſam an den Tag geleget: Initiò enim non obſcurè ſubindicavimus, quod oppidum L. etiam ante primam conceſſionem juris collectandi, des Vngeldes de An. 1622. Jus civitatis habuerit; quemadmodum & in ipſis illis vetuſtioribus literis de Anno 1422. prædicatum, ſive appellatio; Vnſerer Bürger zu L. non obſcura innuit.

Licet enim in lata ſignificatione vox civium ad quosvis ſubditos extendatur; & omnes qui de Diœceſi ſunt, contineat: propriè tamen intelliguntur ſubditi ejus loci qui jus civitatis habent. *Beſold. theſaur. pract. verb.* Bürger / *itemq; in verbo* Burg *verſ. deducitur hæc vox. Killinger de Ganerbinat. diſc. 2. & 3. Hering de jure molend. in mantiſs. cap. 1. theſ. 2. Wehner obſerv. pract. verb.* Pfallbürger. Multorum enim Civium Unitas facit Civitatem. *Zahn de jure municip. cap. 1. n. 1. Knipſchild. lib. 2. de jurib. civit. cap. 29. num. 9. ubi ex Capic. M. de Afflict. & alius docet. Burgenſes, S. Burgeros,* Bürger *dici in oppoſitione ruſticorum. l. 35. Ad municip.*

Maximè cum hîc addita ſit particula Vnſere Bürger zu L. quæ particula jus civitatis L. incolis conceſſum fuiſſe, & ſuperioritatem ad Dominos Comites pertinere oſtendunt. q. d. ſubditi no-

ſtri, qui jus civitatis L. habuerunt: neque n. ruſtici hac d. compellari ſolent.

Beſold. 1. polit. cap. 10. n. 61. p. 378. & 379.

Quod quia adverſa pars non audet diffiteri, hic merito ſupponitur:

Atqui Civitatibus etiam municipalibus jus braxandæ & divendendæ Cereviſiæ per ſe competit, die Städte ſein unter andern auch auff Backen und Brauen / als gemeine Bürgerliche Nahrung und Handthierung gewidmet.

Franciſ. Pfeil. volum. 2. conſ. 202. nu. 42. Carpzov. part. 2. conſt. 6. def. 4. num. 1. & 2. ubi dicit ſingulas Civitates hac in re habere intentionem fundatam. Caſp. Klock. de Ærario lib. 2. cap. 11. num. 6. ubi rationes addit, Quas etiam Knipſchild de jurib. Civit. lib. 5. cap. 22. num. 12. & alii communiter ad L. 3. C. de Commerc. & mercator. approbarunt. Quod enim *in ſecunda ratione adverſaria* ſupponitur, jus coquendæ & divendendæ Cereviſiæ duntaxat Civitatibus Imperialibus competere: Illis perſuaderi poterit, qui extra patriam pedem non extulerunt, aut Urbes Bavariæ, Pomeraniæ, Saxoniæ & aliarum provinciarum nunquam perluſtrarunt. De omnibus n. Bavariæ municipiis Dux & Elect. Bavariæ *part. 3. Iuris provincialis cap. 13.* ita loquitur; Ut jus braxandi den Städten und Märckten jure proprio tantum aſſignet: Nobilibus autem nullis id concedat, niſi qui antiquo privilegio muniti ſunt. Electores Saxoniæ ſæpe edixerunt daß ſich die Städte beſchweret / das Ihnen mit brauen und ſchencken groſſer Nachtheil zugezogen werde. *v. addit. noviſſ. ad Beſold. theſ. pr. verb.* Bierbrauen *p. g. 189. Conſtitutiones ipſas laudat cum aliis Klock. de ærario lib. 2. cap. XI. nu. 6. verſ. Hinc in Ordinationibus.* De Marchia Br. Conſtitutiones hac de re contulit Scheplitz. *part. 4. Conſuetud. March. tit. 17.* De Miſnia in ſpecie Carpzov. *2. conſt. 6. def. 4. num. 9.* Singulæ Civitates inquit (*Non Imperiales; quales ibi nulla ſunt, ſed municipales*:) de jure fundatum habent privilegium, ne infra milliare circumcirca habeatur Cereviſia venalis & ne fiant decoctiones hujuſmodi &c. Ex quo fundamento Supplicarunt Anno 1659. die ſämbtliche von Lande-Städten G. theils in ducatu Megapol. remiſſionem onerum: weil Ihnen das Maltzen und Brauen / darauff doch die Städte

vermöge

vermöge Policey-Ord. fundiret vnd gewidmet wehren / geſchmählert werden.

Deinde conceſſio des Vmgelds tanquam adjunctum juris braxandi in dicto inſtrumento conceſſionis de Anno 1422. refertur Auff Ihre Weine vnd Biere ein Vngeld zu ſetzen. Unde liquet eos jus braxandæ Cereviſiæ, ex qua dominium acquiritur & divendendæ, (unde jus Ungeldij naſcitur) jam antea habuiſſe (adjunctum enim omne ſubjectum præſupponit. *l. 4. in f. de Act. Emt. Vend. Barboſ. locuplet. lib. 1. cap. 10. axiom. 5.*) nec nova conceſſioné opus fuiſſe: *ut poſt dicetur.*

Itaque jam antea monuimus confundendum non eſſe jus coquendæ & divendendæ cereviſiæ, cum jure vectigalis illi venditioni, imponendi: Ac porro jus coquendæ & vendendæ cereviſiæ Civitatibus per ſe competere; Non item jus vectigalis Vngeld darauff zu ſetzen/ quod jus regalibus annumeratur, & his propriè competit, qui Regalia ab Imperatore habent. *Gylman tom. 1. Symphorem. part. 1. tit. 2. vot. 1. num. 100. verſ. Tales enim & ſeqq. Nolden de ſtatu Nobil. cap. 14. num. 14. Henrich Klok. de Vectigal concl. 12. lib. a. Beſod. theſaur. pr. verb.* Vngeld *verſ. qui jus collectandi vel certè jurisdictionem plenius conceſſam. P. Frider. Mindan. de proceſs. lib. 2. cap. 41. n. 16. Wehner. theſ. pr. verb.* Vngeld. *conf. Exempl. ap. Limnæum. lib. 7. cap. 19. de jure publ. pag. 310. Vbi Civibus aſſignatur* die Braunahrung; *Senatui autem vectigal ea de re,* die Braw- vnd Mehlzeichen zur *acciſe.*

Unde ejuſmodi Civitates municipales gabellas non poſſe civibus ſuis imponere tradunt Argentorat. 1. *conſ. 2. num. 2. Klock. de Contribut. cap. 5. n. 181.* Licet contrarium aſſerat Zahn. *in Ichnograph. municip. cap. 56. nu. 2. per Gl. In. L. 1. §. ult. Verb. proconſul. Quod cujusq; univerſ. nomine. Petr. de Vbald. Teſſaur. Burſati. Heigii aliorumq; authoritates & rationes firmiter conſtituens, etiam Civitates Municipales, utcunq; regalibus deſtitutas, juris vectigalis vel acciſarum* des Vmgeldes *per ſe capaces eſſe, dummodo juſta cauſa ſupponatur: quod nunc in medio relinquimus.*

Tertio ſubindicavimus, *reſervatum revocationis* præcisè ad jus iſtud exigendi vectigalis reſtrictum eſſe, Adeoque nequaquam ad alia jura extendi poſſe; Cùm unius juris reſervatio cætera

 tera

tera in ſuo ſtatu relinquat. *arg.l.cum lex.22.ubi Anton.Faber in ratio-nal.de LL.l. cum Prętor.12 de judic l.11.§.ult.de pignorat. act.l. Ex eo.18. de teſtib.l.2.de ſerv.exportandis.ubi iterum Anton. Faber. Menoch. conſ. 106.n.314.*

Quarto illud etiam inſinuavimus: Civitatem L. per temporis immemorialis ſeriem eſſe in quieta poſſeſſione, adeoque nullo juris prætextu Civitatenſes, ab iſtius juris. q. poſſeſſione repelli poſſe.

per notiſs. Dd. tradita ap. Bertrand. Cacheran. & alios. à Klock.de contribut.cap.16.ſect.2. nu.117.& Bortholt.in terminis coctæ cereviſiæ. conſil.2.citatos. invenienda.

Quæ ipſa temporis immemorialis præſcriptio (ſexto) etiam, ejus, quod olim competebat juris repudiationem & renunciationem inducit, cum vim legis & ſpecialis conceſſionis obtineat.

l.1 §.ult.l.ult. de aq. & aq. pluv. arc. act. Knipſchild. lib.1. de jurib. civitat. cap.4.num.35. poſt Gravettam eidemq; citatos conſ.588.nu. 14. verſ. His conſequens verb. Non admitti. Roland. à Valle. 2.conſ. 66.n.4. Etiam contra ſummi Principis (nedum inferioris Domini) jura *l. nemo. ult. C. de fundis rei privatæ & ſaltibus divinę domus. ibi: excepto vetuſtatis auxilio. Bald.2.conſ.242.num.1. Reinnerus de fato theſ. 29. ubi. pl.*

Denique ſeptimò deprehendimus omnia adverſaria oppoſita, nullo negotio poſſe diſſlari, quod cum à nobis hac vice potiſſimum deſideratum ſit, ad victoriam etiam ſolùm proficere poſſe arbitramur: Quemadmodùm diſcuſſis nubibus ſol ſua luce exſplendeſcit.

Frider. Spanheim 2. dubior. Evangel. 5. §.1. Argentoratenſ. 2. conſ. 30.n.2.& ſeqq.

Rationes dubitandi.

SOlhane wiedrige rationes dubitandi ſeynd Vns in folgenden terminis vorgetragen worden

1. Es möchte vor vnd eingewendet werden (1.) weillen die Hohe Obrigkeit einiger Orthen nicht allein innerhalb / ſondern auch wohl

wohl außerhalb Reiches das Bierbrauen und Bierſchencken hat und ſich gebraucht / und dahero ſelbiges Jus von etlichen / auch für ein regale gehalten werden will / daß alſo vielleicht das Bierbrauen und Bierſchanck legibus & moribus der Hohen Obrigkeit und nicht den Städten gehöre / & ſic conſequenter auch der Stadt NN. nicht.

2. Weillen die benachbarten S. Städtlein NN. das Bierbrauen und Bierzapffen nicht haben / ſo müſſe dahero die Stadt E. ſolche Gerechtigkeit auch nicht haben /

3. Daß der letztere Brieff ſey eine Erklährung deß erſten und alſo was der alte undeutlich und dunckel ſetzet / der neue deutlicher anzeigen thäte / und alſo beyde Brieffe vielleicht eines Einhalts ſeyn möchten / præſertim cum juris ſit tralatitii, ut præcedentia ex ſubſequentibus declarentur &c.

4. Das dahero in dem alten Brieffe unter dem Wort Ungeld auch der Wein und Bierſchanck mit begriffen ſey / welchen die Herrſchafft zu ſambt dem Ungelde der Stadt vergönnet hätte.

5. Daß die Herrſchafft über Menſchen gedencken in poſſeſſione vel quaſi des Wein und Bierſchancks ſtehe / beſage Brieffes de Anno 1422. welcher ſub n. 5. beygeleget.

6. Wehren Begnadigungen und Freyheiten auß Gnaden gegeben / möchten deroſelben nach wohlgefallen des Gebers revociret werden.

7. So hätte die Herrſchafft Jhro und Jhren Erben den Wein und Bierſchanck in dem letzten Brieff außdrücklich reſerviret.

8. Welcher Brieff auch noch nicht umbgeſtoſſen / und dahero keine 100. Jährige præſcriptio vorgewendet werden köndte.

9. Es gebe der Stadt kein Vortel / ob Sie die Confirmation deß erſten oder deß zweyten Brieffes ſuchte / Sintemahl doch das Ungeldt / deſſen im erſten gedacht / zu des Schloſſes Baw / ſo der Herrſchafft und nicht der Burgerſchafft gehörte / nach vermeinter Außlegung deß erſten Brieffes / angewendet werden müſte.

10. Weillen die clauſula, ohne Gefehrde / der Herrſchafft und nicht der Stadt zu gut beygeſetzet / und ſubnectiret worden wehre.

11. So könte auch nicht vorgeſchützet werden / das Jhro Hochgräfl. Gnad. bey eingenommener Erbhuldigung / die Bier-

ſchancks Gerechtigkeit / zugleich eo ipſo, in dem Sie die Stadt bey dem alten Herkommen / Frey- und Gerechtigkeiten zu manuteniren vnd zu ſchützen verſprochen/confirmiret haben ſolte / Neminem enim ſua jactare videri.

12. Daß erſte /den Bierſchanck betreffende/ ſey in Camera nicht Rechthängig/wie Herr D. in ſeiner reſolution vorgegeben.

13. Sey alſo der Stadt zuträglicher / die angemutete confirmation deß neueren Brieffes zuſuchen und zubegehren/ als es darbey bewenden zu laſſen/ohn erachtet man von Herrſchafftlicher ſeiten den alten Brieff/darumb man von der Stadt ſeiten verſchieden unterthäniglich angehalten / zu confirmiren , nicht geſinnet oder gemeinet iſt.

14. Vnd ſolchem allem nach/ wehre die Herrſchafft / darumb daß die Stadt die confirmation des letzten Brieffes nicht ſuchen will den Bierſchanck zu ſich zu ziehen / mit Recht befugt / vnd würde von Ihro hierunter kein verbottenes attentatum begangen.

Dieſe rationes deſto beſſer zubeantworten/iſt nachfolgendes/ in facto ſich erhaltende/hierbey anzumercken (quod forte adverſæ partis Dom. Conſulenti non uſque fuit in facto declaratum ac apertum) daß der Stadt H. Verfahren in Bierſchancks Gerechtigkeit nicht weniger als antzo L. vnd die nachbarlich gleichfals S. Stadt L. noch haben/gehabt hat / und mag die Herrſchafft zu ſelbige Gerechtigkeit von der Stadt H. durch einen oder andern titul an ſich erhandlet vnd gebracht haben/maſſen die Bürger mit Seufftzen davon zuzeugen wiſſen.

Zweytens den revers betreffendt / kan noch mit einem alten Rathsverwandten dargethan werden/das man vorlängſt (alſo auch vermutlich) in eben dieſer Sache) Ja noch/ wie dem gantzen Rath bekand/vor wenigen Jahren das Stadt-Siegel/ohne Bewilligung des Raths gemißbrauchet habe/(Quæ circumſtantia forſitan itidem Aliis Jureconſultis fuit occultata) darumb dann auch / wann ein Brieff von etwa groſſer Importanz [maſſen dieſer undiſputirlich iſt] außgefertiget werden ſollen / derſelbe nicht nur mit dem Stadtſiegel/ ſondern mit eines jeden Rathsverwandten / oder doch zum wenigſten mit des Bürgermeiſters oder Stadtſchreibers eigenhändigen ſubſcription confirmiret und beſtetiget zu werden pfleget.

Reſolu-

Reſolutio rationum dubitandi.

15. His ita præmiſſis ac ſuppoſitis, auff obſtehende Oppoſitiones dem Begehren nach/ ohne jemandes Verkleinerung: Siquidem jure Conſultorum diſputationes mutuæ, inſectatione vacare debent & modeſtiâ eſſe ornatæ *Cujac. in recitat. C. de neceſſar. ſerv. hered. inſtit. A. Matthæi in orat. de modeſt. vet. Iuriſconſult. per tot.* Kürtzlich zu antworten/ wird ſich der Unbeſtand der erſten rationis adverſariæ leicht entdecken / wenn man den Schluß nur in eine formam einrichtet den ſolchen fals würde derſelbe alſo lauten:

Was in oder auſſer Reiches/ die Hohe Obrigkeit hat/ vnd ſich deſſen gebrauchet/ das iſt ein Regale:

Das Bierbrauen vnd Schencken E. Den wie debilis (1.) der Hauptſpruch ſey/ wird leichtlich erſcheinen / wenn man eine oder andere Inſtantz bringen ſolte. v.g. von eſſen / trincken / tantzen / ſpatzieren gehen/ jagen/ beitzen/ hetzen/ fiſchen / Reigerbeitzen vnd anderer geſtalt den Vögeln nachſtellen/ rc.

Non autem recipienda eſt definitio, vel ſuppoſitum, ex quo tot abſurda conſequerentur. *l. nam abſurdum. 7. de bon. libert. l. 1. §. 4. verſ. Vnde quæritur. De publican. & vectigal. cap. in Geneſi. 5. ibi: ne ex hoc ſequeretur abſurditas. de Elect. & Elect. poteſt. Richter. centur. regul. 1. l. a: ubi quid abſurdū ſit declarat.* Et quod vel una inſtantia data, corruit argument. cap. venerabilem. 34. de Elect. can. ſicut urgeri cauſ. 1. quæſt. 1. Barthol. ad l. interdum. 29. in pr. de condic. indeb. Farinac. 1. conſil. Crimin. 50. n. 40.

Viel anders aber werden (2.) Regalia von Rechtslehrern beſchrieben/ quod ſcil. ſint jura regia Principibus & ſtatibus vel jure proprio vel conceſſo competentia, in ſignum ſupremæ eminentiæ ad Imperii vel territorii utilitatem.

Vultejus 1. feud. 5. n. 7. Bocer de Regal. cap. 1. n. 1. ſive ut Sixtin. de Regal. lib. 1. cap. 1. num. 14. definiti ſunt jura ei, qui ſuperiorem non recognoſcit, vel cui conceſſione aut præſcriptione, conſvetudineve quæſita ſunt, competentia ad ſalutem & decus Reipublicæ tuendum.

Die

Ob nun Bierbrauen und Bierſchencken / Fürſten / Graffen und Herren wohl anſtändig und zu dehro eminentz diene / oder vor 200. Jahren in ſolcher Achtung geweſen; kan ein jeder Ringverſtändiger leicht ermeſſen.

Utiq; Impp. & Politici, talia negotia & commercia mercatorum, nobiles dedecere diſertè teſtantur. *l. Nobiliores. 3. C. de Commerc. & Mercat. Keckerman. lib. 1. polit. cap. 14. Limnæus lib. 6. de jure publ. cap. 5. num.* 80. Ubi ait, das Brauen zum feylen Kauff / ſey à Principum ſplendore alieniſſimum.

Non ignoravimus equidem (3.) quod Treutlerus alicubi ſcribat, das jus braxandi werde in etlichen Orthen Sachſenlandes / vor ein Hohes Fürſtl. Regale geachtet; ſed loquitur Treutl. de jure illo ſublimiore, facultatem coquendæ & divendendæ cereviſiæ concedendi; non de ipſo uſu & exercitio. Id quod ex allegatis ab eo juribus apparet, quæ de angariis & parangariis agunt. Atqui non præſtatio angariarum, ſed jus eas imponendi vel exigendi, iuribus regiis attribuitur. Adeoque prima hæc ratio nihil contra Senatum & Civitatem efficiet.

2. Das andere argument, das nemblichen die Hoch-Gräfl. Herrſchafft das Bierbrauen und Bierzapffen in den benachbarten Städtlein H. exercire. Iſt (1.) palam à ſeparatis genommen / ex quibus nihil inferri omnes norunt.

l. neque natales. 10. C. de probat. cùm eorum ſeparata ut natura, ſic & determinatio ſit. arg. l. ſi. maritus. 10. C. de donat. int. vir. & uxor. Sixtin. 1. conſ. Marpurg. 10. num. 44. Argent. 1. conſ. 2. n. 123. & conſ. 88. num. 29. Maxime in Iurisdictionalibus. Cujac. in Novell. 747. Valent. Guil. Forſterus. 2. obſerv. 86. Donel. 17. Comment. 9.

Sonſten und dafern (2.) dieſes argument gelten ſolte / ſo könte man ex adverſo ſagen / ein ander Gräffl. S. Städlein / hat die Bierbrauen und Schenckens Gerechtigkeit noch. Ergo kan es auch die Stadt L. wohl haben und behalten. (3.) Kan nicht verneinet werden / daß das Städlein H. dieſe Gerechtigkeit / und zwar annoch bey Menſchen gedencken auch gehabt / wie Sie nun darumb kommen und ob Sie ſolches Recht gerne übergeben / läſſet man dahin geſtellet ſeyn;

Dum

Dum hoc concedatur, alienum factum, tertio non deberē præjudicare. *l. ſi quis ſuæ 35. §. legis 1. C. de inoffic. teſtam. l. in cauſa 27. in f. de procurat. l. nam ſatis 6. §. ult. Quemadm. Servit. amitt. Surdus conſ. 173. n. 54.* Nec factum attendendum vel pro regula habendum eſt, ſed quod debuit fieri *l. nemo. 13. C. de Sentent. & Interlocut. Card. Tuſch. Tom. 3. lit. F. concl. 24.*

3. Was bey der dritten objection die Regel anlanget / quod præcedentia declarationem ex ſubſequentibus recipiant / Iſt dieſelbe zuverſtehen / (1.) de unius ejuſdéq; Inſtrumenti partibus præcedentibus, h. e. initio: & ſubſequentibus, veluti de medio & fine. Nicht aber de diverſis Inſtrumentis & quæ ſe longo demum poſt tempore conſequuta ſunt.

v. Mantica de conject. ult. volunt. lib. 6. tit. 13 n. 1. & ſeqq. ubi num. 3. rationem addit. Quod non ſit veroſimile teſtatorem v. g. vel contrahentes ſe in continenti voluiſſe corrigere l. Non ad ea. duntaxat. 89. de Condit. & demonſt. quod in his quæ longo poſt tempore conſequuntur, facilius poteſt præſumi.

2. Wird auch deßfals nur zugelaſſen in honorabilibus und nicht in odioſis. *uti Idem Mantica erudite docet. num. 9. verſ. Neque etiam omitto.* Quale eſt juris jamdudum competentis & titulo oneroſo quæſiti ademtio & privatio, quæ nunquam ſine magna cauſa prævaricationis, fieri debet. *Novel. 2. cap. 5. verſ. nec enim Novell. 115. cap. 3. Menoch. de A. I. Q. caſ. 276. Rauchbar. part. 2. quæſt. 20. n. 17.*

3. Sind die verba primi Inſtrumenti klar genug / und von der erfolgten obſervantz noch heuterer gemachet worden / daß es alſo dißfals keiner Erklährung bedörfft hat / cum præcedentia clara determinent, potius ſequentia, quàm vice verſa.

Iaſon. in l. ſervus § ſi numerus. nu. 3. de legat. 1. Clauſula enim vel Scriptura præcedens magis influit in ſequentē quàm è diverſo. *Prückman. conſil. 34. n. 70. & ſeqq.*

Und weil (4.) das erſte oder ältere Inſtrument, radix, baſis & fundamentum totius negotii eſt, poſteriora omnia ad eius normam & cynoſuram debent dirigi & expediri, alioquin pro falſis & ſuſpectis merito habentur. *Weſenbec. 4. conſ. 193. n. 79. ubi plurimas authoritates & rationes adducit. add. Argentoratenſ. 1. conſ. 31. nu. 71.*

Zuforderſt hat man ſich (5.) deß jüngern Inſtrumenti und dieſer erbahren declaration zubedancken / da den armen Leuten wiederumb genommen wird / was Ihnen zuvorhin war gegeben / & titulo oneroſo acquiriret worden.

Cum inſtrumenta conventionum & conceſſionum nequaquam poſſint aut debeant altera parte invita mutari. *l.cum ſatis 27. §.1.verſ.caveant.ibi, aliquam innovat. C.de agricol.& Cenſit.l.ult.C.arbitr.tut.l.ſicut.5.C.de Oblig.& act.Duaren.de feud.cap.7.n.20. Roſenthal. cap.6.concl.29.nu.1.Itemque concl.69.* ne quidem à ſummo principe *Borchold.de feud.cap.8.num.20. Schrader.part.5.cap.2.num.40.Vultejus 2.feud.7.num.105.*

4. Darumb wird in der vierdten objection mit eben ſo ſchlechten Nachdruckt gefolgert: weilln in dem erſten Brieffe de dato 1422. ſtehe vnd gedacht werde / das von gnädiger Herrſchafft der Stadt das jus collectandi ſey gegönnet worden / ſo ſey der Wein vnd Bierſchanck auch mit darunter begriffen: Sintemahl auch dieſes argument (1.) plane à ſeparatis inferiret, maſſen den (2.) das Wein und Bierſchäncken in dicto Inſtrumento ſelbſten klärlichen determiniret worden ibi: Es ſey Ihnen / (L.) von Vns Vnſern Erben und Nachkommen (Dominis Comitibus) vergönnet ſelbſt ein Vngeld zuſetzen (h.e. jus collectandi, quod antea erat Comitum) auff ihre (der L.) Weine vnd Biere. Hoc ergo jus coquendæ, habendæ, vendendæ cereviſiæ, jam antea fuit Oppidanorum. Cum vox Ihre / meine / deine / haut dubiè dominium ac proprietatem notet.

Rebuff.ad l.Meorum.91.verſ.Si verò.de verbor.ſignif.p.359. Weſenbec.1.conſ.2.n.76. Quod autem ſemel ex confeſſione primi iſtius Inſtrumenti originalis, certi & indubii, meum factum eſt, id non potuit denuo ex alio inſtrumento poſteriore, confirmatorio & ſubleſto amplius meum fieri. *l.ſi rem meam 31. De verb.oblig.l.4.§.1.de acquir.poſſ.§.ſed ſi rem Legatarii 10. Inſtit.de Legat.* Qui enim ſemel Dominus fuit, non poteſt ex nova cauſa dominus fieri. *l.ſequitur 4.§.19.de Vſucap.l.proprior.13.C.de legat. Socin.tract.fallent.100.* Unde falſitas hujus poſterioris Inſtrumenti iterum elucet.

5. Hinge-

5. Hingegen iſt gantz falſch das (1.) der jetzangeregte alte Brieff de Anno 1422. mit einem Worte gedencke daß die Herrſchafft über Menſchen gedencken in poſſeſſione vel quaſi des Wein und Bierſchancks geſtanden / Wohl aber erfolget (2.) das contrarium auß demſelben neceſſariò, in dehme die Wein und Bier der Bürger vnd nicht der Herrſchafft zugeeignet worden / daß auch die Bürger über ſolchen Schanck das Vngeld ſchlagen ſollen / welches die Herrſchafft auff Ihre eigene Weine oder ſo Sie derſelben Schanckung uñ Zapffung ſich angemaſſet in Ewigkeit nicht würde zugelaſſen haben. Ne ſe ſuperior Magiſtratus ſubiecisſe cenſeatur inferiori, & quẽ ipſemet conſtituerat: Ex jure enim collectandi ſubjectio inducitur.

C. ult. De cauſ. poſſeſs. & propriet. Maſcard. de probat. concl. 940. n. 1.

Quæ omnia abſurda adeoque non audienda ſunt *per tradita ſuperius.*

6. Ob denn nun wohl das auß Gnaden vergönnete jus collectandi wiederumb möchte revociret werden / ſo hat es doch viel eine andere Bewandenus mit dem jure vendendi vini & cereviſiæ, welches die Stadt ſchon zuvor gehabt / vnd ex eodem gratiæ fonte nicht originiret, ſondern vielmehr ex jure Civitatis, weill L. ſchon zuvorhin Stadtrecht / vnd damit auch das jus braxandæ & vendendæ cereviſiæ erlanget hatte: Geſtaltſam auch das reſervatum de poteſtate revocandæ conceſſionis determinatè & ſimpliciter, ad collectas reſtringiret wird / in verbis: Wir mögen das Vngeld wiederruffen.

Reſervatio enim alicui diſpoſitioni adiecta, declarat, quid & quantum ibi comprehenſum ſit. *Cravett. 2. conſ. 24. num. 14. Knichen de Saxon. non provoc. jure. cap. 5. quod eſt de regalibus. n. 28. p. 242.* Siquidem eximens, aliqua reſervando, reliqua conceſſiſſe videtur. *idem Knichen. part. 2. de Inveſtit. pact. cap. 1. n. 113. Roſenthal. de feud. cap. 5. concl. 7. n. 8. in addit. ad. lit. D.*

Wenn aber die Hochgräfl. Obrigkeit / auch de revocatione juris civitatis & independentis juris braxandi &c. rechten wolte / würde es noch mehr difficultäten geben. Denn ungeachtet daß etliche Dd. inconſideratè ſchreiben; privilegia gratiæ pro libitu à concedente

Digitized by Google

revocari poſſe. So iſt doch ſolche theorica (1.) in jure gar nicht fundiret; quippe petita ex pravo intellectu, & per ſummam imperitiam eò detorto. *l. qui fundum. 9. C. de omni agro deſerto, XI. tit. 58. ubi hoc tantum dicitur, non licere colonis tantum ferttiliores agros ſeligere & ſteriles repudiare; ſed vel utroſq́; recipiendos vel relinquendos eſſe.* (2.) Dannenhero ſolche irrige Meinung / auch von vielen trefflichen Scribenten verworffen/und ſolidè refutiret werden.

v. *Frenckel. de privil. lib. 3. cap. 7. per tot. C. Klock. de contrib. cap. 16. ſect. 1. n. 134. & ſeqq. ubi ad contraria reſpondet. Carpzov. de L. Regia cap. 3. ſect. 14. n. 8. ſeqq.*

7. Was denn ferner das reſervatum deß jüngern Brieffes anlanget; worinnen die Herrſchafft Ihr und Ihren Erben/ den Wein und Bierſchanck zu revociren außdrücklichen reſerviret: Iſt daſſelbe als nulliter interpoſitum auch in keine conſideration zu ziehen. Nam (1.) hoc Inſtrumentum de Anno 1561. à primordiali diſcrepat, adeoque ex priore declarandum venit, *per prædict.* (2.) Non agnoſcitur à Senatu & Civitatenſibus pro genuino, cumque adeo de ablatione juris ipſorum agat, nō poteſt ipſis præjudicare, niſi conſenſus, quorum intereſt diſertè & dilucidè probetur. Nemo enim ſibi poteſt cauſam poſſeſſionis mutare in alterius injuriam *l. 23. verſ. nemo. C. de Locato. l. 3. §. Illud quoque è Veteribus receptum eſt. 19. De adq. vel amitt. poſſeſſ.* Imò fide parum bona fieri cenſetur ejusmodi mutatio à priore diſcordans. arg. *l. ſi quis ſub conditione. 7. De Condit. inſtit. cap. quod ſuper. 7. De fide Inſtrum. Bald. in l. qui teſtamētum. C. de teſtament. Cravetta conſil. 321. num. 31. Sixtin. 2. conſil. 13. num. 11.* (3.) Debuit eſſe prioris confirmatorium, adeoque non debet contrarium & derogatorium effectum operari.

l. legata inutiliter. 14. De aliment. vel cibar. legat. Gylman. 4. Symphorem. 1. not. 1. n. 104.

8. Taug demnach nicht das geſetzet und gefolget werden will: dieſer jüngere Brieff ſey noch nicht umbgeſtoſſen daher o könne auch keine 100. Jährige præſcription vorgewendet werden: Den wie wir die vim concludendi in hoc argumento nicht verſtehe noch begreiffen: So kan man mit vielen beſſern Grunde ſagen: Inſtrumentum, quod nullitatibus & vitiis laborat, nullum præſtare juris fomentum aut adminiculum.

Digitized by Google

l.4.§.condemnatum 6.de re judic. l. non putavit. 8.§.non quæris 2. De bonor.poſſeſſ.cont.tabb.l.nulla 2.De autorit.tut.Roland.a Valle. 2.conſ.76.num.21.Surd.deciſ.40.n.8. Nec validari præſcriptione, aut confirmari alio juris adjumento poteſt. *Menoch. conſ.351.n.19.Surdus de alimentis tit.8. privil.22.num.34.* Non convaleſcit enim ullo tempore. *cap. non firmatur. 18.de reg. Iur.in 6.cap.quod ſicut 28.De Elect. & Elect.poteſt.Decia.1.reſponſ. 8.nu.208.Philip.Matthæi volum.1.conſ.Marpurg.32.n.2.*

9. Das neundte argument vnd einwenden / möchte etwann bey unverſtändigen leuten / die vielmehr den corticē continentis, als die contenta anſehen / gehöre gewinnen; Sintemahl die comparatio dieſer beyden Brieffe die diverſos effectus auff dem Rücken mit ſich führet / vnd neben dehme das poſterior litera der armen Stadt das jus braxandi & vendendi nehmen will / inſonderheit auch dieſes mercklich / das juxta primum & indubitatum Inſtrumentum, wenn der Schloßbaw auffhöret / alsdenn auch dieſes Vngeldt ſolte abſeyn.

Ita ut limitata cauſa limitatum pariat effectum. *l. in agric. 16.De acquir.rer.domin.lib.2.de peric.& commod.rei vend. VVēſenbec.2.conſ.51.nu.43.* Et res certis finibus circumſcripta effectum producendum limitet ac reſtringat: *prolixè Barboſa ad L.3.num.7.C.de tranſact.* Maximè cum clauſula caſſatoria in eum eventum disertè adjecta ſit, quæ incitare ſolet omnia ea, quæ in contrarium fiant. *cap.ſi eo tempore 45.de Elect.in 6.cap.1.verſ.adjiciebatur.De conceſ.prebend.in 6.l. jubemus 14.§.Sanè 5.C.de Sacroſanct.Eccleſ.Gail.2.obſerv.4.n 4. Anton.Gabr.lib.6.comm.opin.tit.de clauſul concl.3.nu.56.& 57.*

10. Welchen unterſcheid (1.) die clauſula (ohne geſehrde) im wenigſten nicht auffheben kan / auch als eine clauſula communis Inſtrumenti, in keinem wege auff die Herrſchafft allein gezogen werden.

Cum dolus malus utique ab utraque parte caveri & abeſſe debeat *L.ſtipulatio iſta 38.§.Si quis dolum l. dolo 119.l.ex ea parte 121.De contrah.& committ.ſtipul. Hering.de fidejuſſor.cap. 17.n.17.Carpzov.2.conſt.18.defin.3.n.1.& 3.*

11. Ob dann wohl nicht eben nöthig daß die Stadt Ihre Bierbrauens Gerechtigkeit zuerhärten / ſich auff die generalem clauſulam cō-

Digitized by Google

firmationis ſo bey erſtatteter Erbhuldigung vorgangen/ beruffen thäte/ So können doch auch die verba (Sie bey dem alten Herkommen Frey-vnd Gerechtigkeit zu laſſen /) ſaltem ex ſuper abundanti gar appoſitè auff dieſes jus braxandæ & divendendæ cereviſiæ gezogen werden / Sintemahl auch dieſes bey den Städten ein altes Herkommen iſt/und unter dehroſelben Frey- vnd Gerechtigkeiten gehöret/ das eben darmit wenn ſie Stadt-Gerechtigkeit erlangen / auch dieſe jura, ipsâ neceſſitate conſequentiæ erreichen / wie denn auch dieſes nicht allein ſolcher geſtalt ein gemeines / ſondern auch in ſpecie iſta ein altes Herkommen/auch bey dieſer Stadt iſt.

Licet autem confirmatio nihil novi det : *cap. inter dilectos.6.§.porro de fide Inſtrum.Specul.& alii citat.in Barbos.locuplet.lib.3. cap.46. axiom.2.* Licet etiam jus ſemel confirmatum à Magiſtratu non egeat confirmatione ſucceſſoris. *Anton. à Sole in conſt. Antiq.ſab.aud.tit.de feudis.gl. ſuper decreto nu. 8.* Redditur tamen confirmatione ejuſmodi homagiali jus firmius & majoris authoritatis. *Fr.Marci.tom.1.quæſt.330.n.7.p.106.* Ita ut conceſſiones nulliter vel vitioſe obtentas validet & vitia tollat. *Capella Tholoſana quæſt.432. Boerig.deciſ.172.*

Vnd wird demnach das axioma (neminem ſuum jactare) allhier gar impertinenter angezogen / weill das jus braxandi der Herrſchafft in oppido nie zugeſtanden/*uti ſupra dict.* Amiſſio autem ſeu jactatio rem in eo habitu obtentam fuiſſe , præſupponit : quod autem quis non habuit,amiſiſſe aut jactâſſe dici nequit.

l.Decem.117.de Verb.oblig.l.4.§.condemnatum.6.De re judic.cap. ad diſſolvendam.13 ibiq; gl.& Deſponſat impúb. Honded.1.conſil. 72.n.25.Pacian.1. Conſil.30.n.24.

12. Ob dieſer articulus nun in Camera nominatim , ſeorſim, oder ſpecifice eingeführet worden oder nicht / daß läſſet man dahin geſtellet ſeyn:

Cum ad inducendum attentati vitium ſufficiat , inter cætera gravamina,hoc quoque memoratum fuiſſe. *Caſſand.deciſ.6.tit.1* Nec Civitatenſes agendo cauſam deteriorem reddant. *l.87.de reg.Iur.l.29.de Novat.Perez.in prælect.C.etiam ob Chirograph.pecun. pignus teneri poſſe n.1.*

Neque

Neque dubitamus ſi Dominus judex bonum juris iſtius odorem ſenſerit, *uti Iohan. Baptiſt. Coſta loquitur,* quia in eas partes facilimè ſit inobinaturus. *arg. l. 5. §. 1. Quod met. cauſ. l. vir bonus* 18. *judic. ſolv. juxta cap. judicantem* 11. *cauſ.* 30. *quæſt.* 5. *l.* 13. §. 4. *l.* 14. *pr. C. de judic. Sixtin. vol.* 2. *conſ. Marpurg.* 1. *n.* 21.

13. Können demnach nicht abſehen / wie der Stadt zu rathen ſey / daß ſie ihre alte Gerechtigkeit / darhinden laſſe / vnd ſich in eine neue difficultät per petitionem Confirmationis derogatoriæ & præiudicialis einlaſſe.

Cum ſatius ſit incumbere iuri certo, atque adeo confirmationis petitionem planè omittere; *per ea quæ nu.* 11. *dicta ſunt.* Cum etiam ex eo quo confirmandum eſt, omiſſa confirmatione agi poſſit, ſi per ſe validum illud fuerit. *P. Chriſtinæus. vol.* 4. *deciſ.* 212. *n.* 125.

14. Auß welchem allen denn folget / daß die Herrſchafft die Bürger zu L. nicht zwingen könne / eines præjudicirlichen recentioris Inſtrumenti confirmation, welches Sie nie agnoſciret / zu ſuchen. Cum nemo co[illegible] debeat, ut evidens aliquod detrimentū proprio ſibi jumēto accerſat: *Zaſius.* 2. *reſponſ. num.* 3 *p. r. l. Capan'* 47. *de Oper. libert.*

Iſt auch von der Hochgräfl. Herrſchafft nicht zu befahren / daß Sie derwegen eigen Richter ſein / vnd den Bierſchanck de facto werde an ſich ziehen wollen: ſiquidem id pluſquam iniquum eſſe pronunciant Impp. *in l. un. C. Ne quis in ſua cauſa judicet, vel jus ſibi dicat. Richter in Centur. regul. jur. regula* 10.

Zumahl da auch die Klagden in Camera Rechthängig / vnd eben auff dieſes Objectum vornemblich gerichtet / vnd demnach das admiſſum attentatorum pluſquam manifeſtum ſein würde: Lite enim pendente adeò poſſeſſor turbari non debet, ut, licèt adverſarius ante litem motam aliquid ſuo jure facere potuiſſet, tamen poſt eam ſtatim habeat manus omnimodo ligatas. *Afflict. deciſ.* 131. *& ibi in addit. Vrſill. Capyc. deciſ.* 189. *Cravett. conſ.* 1. *num.* 4. *&* 214. *Guid. Papa deciſ.* 366.

Halten auch nicht davor/wenn nicht beſſere rationes ex adverſo verhanden/daß ſich durch dieſe vorgeſpiegelte 14. cauſales jemand werde bewegen laſſen; Stellen doch alles zu eines jedern befreyten Erachtung: und habens denn Herren auff Begehren alſo unvorhalten machen ſollen / Die wir Göttlicher Gnadenhut hiernebenſt empfehlen/ ꝛc.

APPEN-

APPENDICVLA
POSTERIOR.

Ad cap.6.§.8.pertinens: In qua diſquiritur,

An Civitatibus privilegia excluſiva, juris Cereviſiæ coquendæ, dividendæ, Opificiorum exercendorum & ſimilia, jure & ex utilitate publica concedantur.

Ita ut per ſanctiones, monopolia prohibentes, non impediantur.

RESPONSUM JURIS.

Ad requiſitionem Conſiliariorum Illuſtriſſimi cujuſdam Comitis, perſcriptum.

VNs Endsgenandten Doctoribus, iſt von den N. Herren Cantzler vnd Räthen/ unterm dato N. N. den 28. Decembr. jüngſt abgewichenen N. Jahres ein ſchrifftlich Erſuchſchreiben den 30. ejuſdem, nebenſt etlichen actis, à num. 1. ad 53. incluſivè inſinuiret vnd darmit zuverſtehen geben worden/ welcher geſtalt in dem Gräfl. Hauſe N. anfänglich in Anno 1368. die Johannis Apoſtoli, ein pactum unionis eingeführet worden/ daß nemlichē der Herren Graffen N. verſchiedene gemeine Land vnd Herrſchafften allzuſammen/ vnd ungetheilt ewiglichen beyſammen bleiben ſollen/ beſage num. 1. ſo dann auff was maß das jus primogenituræ in dieſem Hauße von Keyſer Rudolpho Anno 1593. vnd ferner von Keyſer Ferdinando III. in Anno 1641. ſey confirmiret worden/ nach außweiß num. 2,

Vnd ob wohl Weyl. Graff. S. der Elter/ in deſſen auffgerichteten Teſtament ſolch jus primogenituræ etwas modificiret/ in dem Er den abgetheilten Herren einige Aemter aſſigniret; ſo ſey doch ſo wohl in bemeltem Teſtament/ als auch in dehnen darauff erfolgten Brüderlichen Verträgen/ ſub num. 6. 7. 8. nochmahl verſehen worden/ das nur ein Regierender Landsherr in der gantzen Graffſchafft N. ſein/ dehme (NB) die Ritterſchafft vnd Städte allein zugehören/ wie auch die hohe Lands-Obrigkeit in Geiſt- vnd Weltlichen Sachen reſerviret ſein vnd verbleiben/ maſſen auch ſonſten laut obangezogener confirmationum keine diſmembrationes mehr zugelaſſen werden ſollen.

Nun befinde ſich in dem Gräfl. archivo das von denen in Gott ruhenden Graffen N. zu unterſchiedenen mahlen den Städten in puncto Commerciorum ein privilegium gnädigſt concediret worden/ allermaſſen die Beylagen/ ſub num. 3. 4. & 5. außweiſen/ dar-

ſen/darinnen anfänglichen in An. 1560. den 23. Auguſti auß beſondern Gnaden den Städten N. N. zu Beforderung deß gemeinen beſtes die folgende 70. Jahr bewilliget/ das nemblichen inwendig ſolcher Zeit/ auff den Dörffern kein Verkauff / auch deß Brauens und Backens-Gewerbung/ dardurch man gedencket Geld zuerlangẽ/ geduldet / vnd die ſolcher Handthierung gebrauchen wollen / in die Städte verwieſen werden ſollen / welches privilegium von Herren Graff N. in Anno 1578. confirmiret worden.

Wie nun die bedeutete Jahracht längſt verfloſſen / haben die ſämtliche Städte anfangs bey Weil. Herren N als Regierenden Landsherren in Anno 1651. ſo dann bey dem jetzo Regierenden Graffen vnd Landsherren ſich unterthänig angegeben/vnd renovationem eines ſolchen privilegii inſtändig gebeten / vnd von beyden Herren exemplo majorum gnädige Willfahrung erhalten.

Damit aber Jhro Hochgräfl. Gn. hierinnen nicht zu viel oder zu wenig thun möchten / haben dieſelbe dieſen punct auff offenem Landtage vortragen vnd der Ritterſchafft vernünfftiges Gutachten darüber begehren laſſen / welches nebenſt Herren Graff N. Graffen vnd Edlen Herren zur N. voto dahin außgeſchlagen/daß den Städten in ſolchen Jhren poſtulato auff 45. Jahr zu gratificiren / vnd ſolch privilegium ad effectum zu bringen wäre juxta n. 15. & 17.

Hierentgegen hat ſich Herr Graff N. als Herr Graff N. ſehl. Herr Sohn opponiret / vnd nicht allein gegen den Regierenden Landsherren/ſondern auch auf offentlichen Landtage contradictiones eingewendet/vermög extractuum ſub num. 20. & 23.

Dannenhero von Uns gefraget worden / (1.) Ob der Regierende Herr Graff vnd Landherr / in Krafft deroſelben zuſtehenden Lands-Obrigkeit/vnd zwar cum voto Herren Graff N. vnd der Ritterſchafft ſolch privilegium den Städten zu renoviren befugt geweſen/ſolches auch allerdings zu vollenſtrecken / vnd alle wiedrige obſtacula auß dem Wege zu räumen ſchuldig ſey?

2. Ob nicht Herren Graffen N. Oppoſitio und contradictio gantz und zumahln in den Rechten keinen Grund habe/ vnd alſo von dem Regierenden Landsherren nicht zu attendiren, ſondern vielmehr mit weiterer Vollenziehung offtbenandten privilegii zu verfahren ſey?

 Worüber

Worüber ein außführlich Rechtliches Gutachten von Uns begehret und erfordert worden;

Solchem billichmeſſigem ſuchen ſchuldige Folge zu leiſten / haben wir die überſchickten acta, bey dem / mit Anruffung Göttlichen Nahmens / angetretenem neuen Jahre zuforderſt vor die Hand genommen / mit fleiß erwogen / und davor gehalten / wann die in obangezogenen Schreiben befindliche rationes adverſariæ ex fundamentis juris erwogen würden / ſich alsdann das concluſum in beyden Fragen gar leichtlich finden würde.

Rationes dubitandi.

1. SOlche cauſales beſtehen nun vornemblichen darauff (wie in denen ſub num. 22. & 29. benanten gravaminibus zuerſehen) Das (1.) ſothanes von den fünff Städten zu renoviren offtermahlen begehrtes privilegium an ſich ſelbſten odios, und in den Rechten und des Heyl. Reichs-Abſchieden verbottene monopolia inferire, und wieder die libertatem commerciorum & opificandi manifeſtè ſtreite; deßwegen auch nicht zu deß Vatterlandes Auffnehmen gedeyen könne. Horſum allegando Gœddeum 4. conſil. Marpurg. 17.

2. Sey daß 70. Jährige privilegium nie recht und vollkomblich in uſum kommen / ſondern das Brauen in einigen Krügen auff den Dörffern von undencklichen Jahren hergebracht / auch ſich einige Handwercker hin- und wieder in den Dörffern geſetzet / welche durch die indulcirte Erneuerung ruiniret würden.

3. Wird angezogen / daß wenn gleich die Städte vorgeben wolten / die außwertigen Handwercker ſollen ſich zu Ihnen in die Städte ſetzen / ſo ſey doch ſolches wegen der auff den Dörffern habenden Gütern und Aeckern / welche ihnen keiner abkauffen würde / ohnmöglich.

4. Ferner werden auch die incommoda zu bedencken vorgeſtellet / ſo den paganis würden anwachſen / die ſich ſolcher Leute als Schneider / Schuſter / Schuflicker / Zimmerleute / Schreiner / Radecker / Schmiede / etc. vor undencklichen Jahren bedienet / wann ſie / ſo oft

ſo offt ſie ſolcher Leute bedürfftig / nach den Städten zu gehen / vnd allda die Sachen auffs theurſte bezahlen / welches Ihnen auch in Ihrer Arbeit groſſe Hindernuß machen ſolte.

5. Es würde auch (nach fernerm einwenden) nicht allein der Herrſchafft ein zimlich Anzahl Vnterthanen zu verarmen oder zuentziehen gezwungen / vnd damit die bißhicher von denſelben eingehobene Schatzungen / nebenſt anderen Einkünfften verlohren gehen: Sondern auch das jenige was Sie von den Krügern wegen deß zugelaſſenen Bier vnd Brandtwein brauens / oder ander Handthierung einzufordern vnd zugenieſſen haben / außbleiben.

6. Währe auch (nach gegenſeitiger Meinung) nicht auſſer consideration zu laſſen daß der Herrſchafft durch ſolch privilegium die Hände gebunden / einen Vnterthanen der nicht zu bleiben wüſte / zu entreteniren / zu plantiren / oder ſonſten beſleib zuverſchaffen oder eine Gnade zuerweiſen / Ja die bißher ihren Vnterthanen gegebene Hand vnd Siegel würden umbgeſtoſſen vnd vernichtet / vnd zu vielen verdrißlichen vnd empfindlichen disputiren Anlaß vnd Vrſach gegeben werden.

7. Würden die Städte ſich ſolcher eingereümbten Gerechtigkeit mercklichen mißbrauchen / maſſen Sie ſich denn mit abusen bey dieſen Zeiten hervor gethan / da das privilegium ſchon längſt expiriret / und keine renovatio erhalten / in dem Sie kein Schere getragen auſſer Ihrer Mauren mit gewaltiger Hand ſich bey ſolcher vermeinten Gerechtigkeit zu manuteniren / und der gnädigen Herrſchafft Juriſdiction gleichſam zu violiren / dardurch gros Unheil dem Vaterland entſtehen vnd zu neuen motibus vnd Mißhelligkeiten Urſach gegeben werden dörffte.

In ſpecie würde 8. Ihr Hoch Gräffl. Gn. Graff N. ſolch privilegium zu mercklichẽ præjudiz und Schaden gereichen / und dieſelbe auch dadurch ſehr gebunden werden / daß demnach ſie beurſachet in ſolche renovation nicht zugehelen / da ſchon deß Regierenden Landesherren Hochgräffl. Gn. dehro und anderer Unterthanen hierunter laufendes oder waltendes Intereſſe an die ſeite ſetzen / vnd den Städtẽ eine Gnade wiederfahren laſſen ſolten; Es würde auch eine ſolche renovation, da Sie wieder willen geſchehe / zu Ihrer Gn. præjudiz nichts verfangen; Wären zwar nicht ungeneigt / der Städte Auff-

 nehmen

nehmen vnd Nahrung zubefördern / jedoch ohne dehro vnd Ihrer Unterthanen Schaden / vnd werden die Städte darum wohl ſubſiſtiren / wann es ſchon in dem Stande bliebe / worin es jetzo befindlich.

Endlich vnd zum (9.) währe juxta ſententiam & votum Illuſtriſſimi Dn. Comitis N. zu mercken / daß es jetzo in einem weit anderm Zuſtand als vorhin ſey vnd verſire, da ſich ſolch privilegium noch viel weniger als vorhin woln practiſiren laſſen / propter, per nõ uſum privilegii, & dudum elapſos determinatos annos jus quæſitum aliis, vnd das hingegen die Bauersleute ihre Nahrung auß den Städten wie vor alters hero retrò nicht wieder haben können / Sintemahl vor dieſen die Städte hergegen der Haußleuthe zu beſtellung ihrer Acker / vnd ſonſten gebrauchet / jetzo aber die Bürgersleuthe in den Städten ſelbſten Pferde zugeleget / vnd ſich guten theils damit nehren / und der Haußleuthe Nahrung zu ſich ziehen / daß demnach den Haußleuten ungleich geſchehen wolte / wenn ſie an beyden Orthen ſolten graviret werden / ꝛc.

Deciſio cum rationibus.

WIewohl nun vorſtehenden rationibus leichtlich begegnet werden kan / inſonderheit auß dem Haupt-fundamento juris primogenituræ, vnd der dem Herren primogenito dannenhero zugewachſenen / auch in denen Brüderlichen Verträgen / inſonderheit vom 20. Septembr. Anno 1616. und 1621. &c. zugeſtandener alleinige Hohen Lands-Obrigkeit ſuperiorität vnd andern Gründen / wie hernach mit mehrem folgen wird: So befinden wir dennoch auß allen inſonderheit auch auß dehnen auff denn Landtägen abgehandelten actis ſo viel / daß die Regierenden Herren ſolches Ihres zuſtehenden Rechten ſich nicht mißbrauchet / vnd autocratoricè allein nach dero Befugnus verfahren / ſondern jederzeit das eine Auge auff die abgefundene Herren / umb dehnenſelben allen Glimpff zuerweiſen / ſo dann das andere auff die Unterthanen vnd Dorffſchafften dergeſtalt geſchlagen vnd gewendet / daß den Städten zwar Ihr Vorzug / auch in den Rechten vnd Landsüblichen Gewohnheiten vorbehaltene Befreyung des Brauen / Backens vnd andere Gewerbe zuforderſt vorbehalten blieben; Hingegen aber ſolche prærogativ nicht eben ſo amarè vnd ſtrictè ex-

die exerciret worden / daß man nicht etwan an einem oder anderen / auſſer der Meilen gelegenem Orthe / einen Krug / Schuſter / Becker / Schmidt vnd Weber / da ſolches über 10. 20. vnd 30. Jahr herbracht / geduldet : Welche moderation wenn ſie auch nochmahl gehalten werden ſolte / würde ſich verhoffentlich niemandes weder von Obern noch von untern mit Fug / viel weniger mit Nachdruckt darwieder zu ſetzen oder zu opponiren haben.

Ut enim bonus paterfamilias non abutitur jure ſuo, quod veluti regium in familia obtinet ; ſed benignè cū eadem agendo, explorat prius quid ipſorum commodis & familiæ communi expediat ; Ita & bonus providusq; Princeps, non abutitur jure ſuo regali per ſeveritatem ; ſed eo potius utitur cum Indulgentia & condeſcendentia : uti cum Ariſtotele tractant Interpretes ad 3. polit. 10. Arniſæus 2. *relect.polit. cap.6. ſect.3.n.5.* Ita in veteri teſtamento Reges ſubditos ut fratres humaniter regere juſſi ſunt. *Schückhardus de jure regio:Samuel. fol.* 85. quomodo etiam Imperator Juſtinianus *in l.un.§. hæc enim omnia.* 14.*C. de Caduc.tollend.* Nec Auguſtum inquit privilegium (i.e. jus ſummum & poteſtatem regiam) exercemus ; ſed quod communiter omnibus prodeſt, hoc rei noſtræ privatæ præferendum eſſe cenſemus, ſubjectorum commodum, noſtrum proprium eſſe, Imperialiter (*i.e. in morem boni & juſti Regis*) exiſtimantes. *adde Novell. Leonis* 59. *& al. loca ap. Rittershuſ. Comment. in Novell. part.2.cap.1.pag.135.verſ.* 14. *quæ Petrus Faber ad l.1.de Iuſt. & jur. pag.23. latè amplificat.*

Dahin denn auch gehöret ſo wohl was in gemein von der adminiſtratione juſtitiæ gemeldet wird ; hanc demum probandam eſſe juſtitiam, quæ ſuum cuique ita tribuit, ut non diſtrahatur ab ullius perſonæ iuſtiore petitione: *l.bona fides.* 31. §. 1. *verſ. & probo Depoſiti.cap.*10. *Ext.de foro comper.*

Als das auch inſonderheit vor billich geachtet wird / daß bey Ertheilung der privilegien behutſam verfahren / vnd nicht auff einen Theil allein geſehen werde.

Non enim debet unum altare detegi, ut alterum ſplendidius cooperiatur: *can. Immolans* 2. *& ſeq.cauſ.* 14. *quæſt.* 5. *Lucas de Penna ad l. actoris.* 4. *C. de Exactorib. tribut. multi. Petrus*

Fons.

Tons.in libr.ſelect.legum.lit.a.pag.96. Adeoq; non dari debet privilegium in præiudicium & injuriam alterius.*can.qui 1. 2.Ext.de Religios. domibus. can. cum dicat. 2. Ext. de Eccleſ. ædificand.vel repar.eod.cap.patentibus.10.19.& 30. de privil.Prückm.I. conſ. 39. num. 83.* Unde ipſe Imperator Auguſtiſſimus Ferdinandus II. maluit eiuſmodi negotia ordinum conventioni cum D. Wenceslao relinquere quàm autoritate, prout poterat, litem decidere. Uti videre licet in der verneuerten Lands-Ordnung deß Königreichs Böhmen ſub tit. S. Wentzels Vertrag de Anno 1517. p. 550. Z. 75. ibi. Was das Biermeltzen vnd Brauen anbelanget/ iſt zwiſchen dehnen Herren vnd Ritterſtandes Perſonen; ſo dann auch dem Bürgerſtande dieſe Sache von jetziger Zeit / biß auff 6. Jahr die nechſten nacheinander auffgehoben worden/rc.

Halten demnach unvergreifflichen davor/ es könne bey der jenigen moderation ſo auff der ſambtlichen Stände deſideria den 13. Jan. Anno 1658. genädig reſolviret worden / nochmahl dergeſtalt verbleiben/daß alle neue vnd nominatim ſeiter Anno 1617. angeſtelte Krüge/ Vorkäuffe/ Kram und haken Wahren abgeſchaffet / hingegen in einem jedern Dorffe/nicht mehr denn ein Schmidt/ ein Becker/ ein Schuſter/ein Schneider und Weber/vnd auſſer der Meilen etwan in einem vnd dem andern Dorffe ein Krug zur höchſten Nothdurfft geduldet werde. Allermaſſen auch einem vnd dem andern Bürger nicht verwehret wird/daß er nach ſeiner Gelegenheit die an den Städten ſituirte auffererbte / oder ſonſten zugefallene äcker ſelbſt bawe. Cum & agricolæ cives eſſe queant, & partem Civitatis conſtituant,*poſt Ariſtot.& alios Arniſæus lib. 2. relect. polit. cap. 5. ſect. 3. num. 15. & ſeq.*

Es würde auch nicht undienlich/ ſondern vielmehr nothwendig ſein/wenn in conceſſione privilegii den Städten auch eingebunden würde/daß ſie bey Verluſt deß privilegii daran ſein ſolten/damit gute Wahre umb einen leydlichen Preiß herbey geſchaffet/vnd niemand darbey/ wie auch bey denen Handwerckern nicht überſetzet würden.

Hoc enim pacto eàque cautelâ & conditione adhibitâ multis querelis & obiectionibus occurri poſſet, quibus removendis potiſſimùm opera impendenda eſt.: Siquidē

juxta

juxta Philoſophum, dubiorum reſolutio, eſt optima ipſius veritatis inveſtigandæ & manifeſtandæ ratio. *Argentorat. 2.conſ.30.n.2. & ſeqq.*

Reſolutio rationum dubitandi.

WAnn nun dergleichen moderation beliebet werden ſolte/ würden ſich (wie jetzt angereget) die gegenſeitige gravamina ohne ſonderbahre Mühe außheben und beantworten laſſen.

Denn ob wohl nicht ohne / das ſo wohl in den gemeinen Rechten / als auch in deß Heiligen Reichs-Abſchieden die monopolia verbotten: ſo können doch hierunter in keinem wege die jura Civitatum, wovon der bekandte lex 3.C.de Commerc. & mercatoribus vnd daſelbſten die Interpretes copiosè handlen / verſtanden werden.

Inprimis in verbis: *perniitioſum urbibus mercimonium*: Nám Monopolium ſive μονοπολία eſt factum ita probatū & prohibitum *v.Salmas.de Vſur.cap.19.pag.562.* Jus autē commerciorū Civitatibus, jure & more excluſivè aſſignatum eſt, prout latè probat. *Pfeil.conſ.202.n.34.& ſeqq Schrader.conſ.44.*

Oder noch deütlicher von der Sachen zu reden: wann eine einige Stadt/ die Handlung gantz an ſich ziehen/ uñ darmit andere Städte gantz umb ihre Nahrung bringen will; Jſt ſolches beginnen billich pro facto illicito zu halten: per rationes quas ex adverſo adductus Gœddeus proponit. 4.*conſ.Marp.*17.

Wann aber ein Landes-Fürſt oder Herr in ſeinem Lande wil Ordnung gehalten haben/ und die artificia & opificia Handel und Wandel den Städten; hingegen aber den Bauren und Dorffſchafften den Pflug und Ackerwerck heimweiſet/ ſo führet er in keinem wege ein monopolium ein / ſondern weiſet einen jeden zu ſeiner ſtation, Ambt und Verrichtung/ ſo ihme von Gott vnd der ehrbahren verſtändigen Welt anbefohlen iſt.

Sic enim pleriq; Politici & Theologi diſtinguunt totā Rēpublicā, in Parentes & Imperantes: Illos faciunt conditionis vel Eminētioris, ut Nobiles & literatos; vel inferioris, ut Cives, agricolas, milites; Civibus ſequeſtrant Mercaturā

 & artifi-

& artificia: Agricolis culturam agri & curam pecoris. *poſt. Platonem Ariſtot. Plutarchum, Tholoſan. alios Beſoldus lib. 1. polit. cap. XI. §. 9 num. 71. & ſeqq. Arniſæus lib. 2. relect. polit. cap. 5. ſect. 3. num. 15. & ſeq. facit. l. ult. C. de metatis, ubi dicitur*: Ita plebi ruſticæ ferendum eſſe auxilium, ne interim plebs Urbana nimium prematur aut peſſundetur. Idque multi EE. & PP. Imperii ſanctionibus ſuis diſtrictè caverunt: veluti de Electore Bavar. & Saxone alibi probatum eſt: de Brandeburgico videri poteſt. Schepliz. part. 4. Conſuetud. Brandeburg. part. 4. tit. 17. §. 2. & ſeqq. ubi refertur cautum, daß das brauen auff den Dörffern / auſſerhalb der Erbkruger ſo vor alters/nemblich in Zeit der erſten Bierſteuer Anno 1488. gebrauen haben/ durchauß verbotten ſein. Et §. 4. refertur Conſtit. de An. 1571. gravi pœnâ & ſanctione munita, his verbis: Ob wohl die Prælaten und der Adel zu Ihrer Nothdurfft vnd für ſich ſelbſt mögen brawen/ſo ſollen ſie doch kein Bier ſchencken oder verkauffen / noch ihre oder andere Krüge mit Bier verlegen/ würde aber darüber ein Krüger eines Edelmans Bier führen oder ſchencken / der ſol das Bier verlohren haben/daſſelbe dem Außager verfallen ſein/und der Krüger darzu an ſeinem Leibe/auch der von Adel/ſo ihme das Bier gethan nach des Lands-Fürſten Erkantnuß geſtraffet werden. Gemeine Ordnung von Bierbrauen Anno 1571. *Subſcribit Sereniſſimus Saxoniæ Dux Auguſtus Adminiſtrator Magdeburgicus* in ſeiner Policey-Ordnung cap. 4. pag. 9. §. So wollen wir. Ubi nobilibus præcipitur, daß Sie ſich eines Rittermäſſigen Tugendhafften Handels befleiſſigen / vnd was denſelben unanſtändig / inſonderheit aber der Kauffmanſchafft vnd aller andern Bürgerlichen Handthierung / darauff die Städte von alters hero gewidmet/gleich als auch die Prælaten vnd Grafen (ſc. provinciales) gäntzlich äuſſern / auch deß Bierſchancks/ auſſerhalb der gewöhnlichen Schenckſtätten enthalten ſollen/rc. Conf. Beyeriſche Lands-Ordnung *part. 3. cap. 2. Knipſchild. de juribus & privil. Civit. cap. 22. num. 9. & ſeqq. Fauſt. de ærario claſſ. 4. ordin 184. c.*

Ob nun gleich (2.) ſolches privilegium etwan ſo ſern niemahln zum effect möchte gebracht worden ſeyn/daß deſſen ungeachtet ſich gleichwohl ein oder ander Pfuſcher darentgegen eingedrungen: So iſt doch ſolche oppoſitio kein rechtmäſſiger Gebrauch / vnd demnach nicht zu attendiren.

Siqui-

Siquidem uſurpatio & conſuetudo valdè differunt. *l. injuriarum.13.§.ult.ibi, uſurpatum tamen & hoc eſt, tametſi nullo jure quare ſi quis prohibeatur, adhuc injuriarum agi poteſt. de Injur. & cap. non putamus 2. de conſuet. in 6.* Eſt enim uſurpatio talis clandeſtina vel contumax corruptela potius quã conſuetudo dicenda *can. pradi.1.5.cauſ.12. quaſt.2.*

Zum wenigſten ſtehet die Entſcheidung der Frage / ob der immittelſt eingeriſſene Myßbrauch pro legitimo jure zu achten / allein bey dem Landsherrn / Cujus ſolius eſt ſtatuere & ordinationes atque privilegia inducere, *cum Knicheno, Stephano, & aliis Dn. Nicol. Myler. de principib. & ſtatibus Imperii. cap. 40. Et qui infra plures laudabuntur.*

Wolte (3.) geſaget werden: ſolchen Uſurpatoribus, würde ſchwer fallen/wie es die Städte erfordern/ ſich bey Jhnen zu ſetzen/ uñ alda ihr Handwerck zu treiben / ſintemahl ſie ſich einmahl auff dem Lande eingelaſſen/ vnd feſt geſetzet: So wird Jhnen mit der Regel juris geantwortet werden / damnum quod quis ſuâ culpa ſentit, ſibi non aliis imputare debet.

cap. damnum 86. & ibi Peckius de Reg. Jur. in 6. Imo damnum ſentire non videtur, qui illud ex ſua culpa ſentit. l. 203. ubi Decius. Cagnol. & alii de Reg. Iur. Philipp. Matth. ad l.11.d.t.n.43.

Daß aber auch (4.) gemeldet wird / es hätten ſich die Bauren/ an ſolche Leuthe als Schneyder/Schuſter/Schreiner gewehnet/ und würde ihnen wehe thun / wenn ſie mit Hinterlaſſung ihrer Arbeit nach den Städten gehen / und alles auffs theürſte bezahlen ſolten. Giebet zwar ſo fern ein momentum ſo zu einer moderation incliniren möchte: Vermag aber gar nicht ſo viel daß deßwegen die jura commerciorum in den Städten geſchlagen/ vnd dardurch die Bürgerliche vnd Baursnahrung confundiret werden ſollen/ *cont. l.1.C. Ne ruſticani ad ullum obſeq. devoc. lib. XI.54.*

v. Rauchbar. part. 2. quaſt. 12. nu. 6. Pfeil. d. conſ. 202. n. 42. Nolden de ſtatu Nobilium, §. 56. Ubi cum aliis tradit: Eos qui ordines iſtos confundere volunt, ſimiles eſſe ſubulcis, qui porcos omnes ſ. pingues ſive macilentos in unam haram volunt compellere. *VVeſenbec. in parat. de Iuſt. & jur. num. 11. verſ. juſtitia diſtributiva. ibi:* juſtitia diſtributiva non indif-

ferenter juxta numerum perſonarum, functiones diſtribuit, ſed quid cuique conveniat, perpendit & convenientia ſingulis ſuo loco diſpartitur. *Cic. lib. 1. Offic. & verſ. Agriculturam: ibi*: Agriculturam & negotiationem non militibus, *l. Milites. 31. C. de locat. Conduct. l. Nobiliores. 3. C. de Commerc. & Mercatoribus.* Sed induſtriis idoneiſque in hoc genere hominibus committit. *t. tit. C. de Agric. & cenſur. lib. 11. Novell. (Conſtit. Friderici) de ſtatutis & conſuetud. contra Eccleſ. libert. editis. §. Agricultores. (Eſt auth. ſubjecta l. 8. C. Quæ res pign. oblig. poſſ. ibi: Agricultores circa rem ruſticam occupati, dum villis inſident, dum agros colunt, ſecuri ſint in quacunq; parte terrarum.)* Abſurdum enim eſt & manet promiſcuis actibus turbari officia & aliis conceſſum & traditum, Alios invadere. *l. Conſulta. 23. verſ. abſurdum eſt. C. de teſtam,* Et confuſio illa, quæ officiorum & opificiorum differentiam tollit, verè juſtitiam diſtributricē & unam generis huamni partem evertit. *Ioh. Dauth. de teſtament. n. 300. verſ. Confuſio autem illa. p. m. 249. Berlich. 1. deciſ. 26. n. 1. & 2.*

Betreffende ferner (1.) den Abgang/den auch einige Herrſchafften hierunter leyden würden/wenn den Unterthanen Bier und Brandewein zu brauen/ oder auch andere Handthierung zu treiben verbotten werden ſolte; kan derſelbe noch vielweniger in conſideration kommen/ *per l. ne quis. 2. C. Vt nemo ad ſuum potrocinium lib. XI. 53.*

Quanquam enim damnum pati dicatur, qui lucrum amittit. *l. proinde 22. § ult. & l. ſeq. Ad l. Aquil. l. liberto 26. de bonis libertor. l. 2. §. damnum. 11. Ne quid in loco publico.* Verum tamen id tantum eſt, de lucro juſto ſine injuria alterius quæſito. Ex ſuo autem facto culpoſo, nemo debet lucrum prætendere. *l. ſive hereditaria. 22. De Neg. geſt. l. relegatorum 7. inf. & ibi gl. de Interdict. & relegat.* quo ſenſu maximè verum eſt, eum qui lucrum amittit, non ſtatim in damno eſſe cenſeri, *arg. l. ult. C. de Codicill. l. 1. §. Sicut. ibiq; Bartol. de aq. & aq. pluviæ arc. actione. Weſenbec. conſ. 306. pag. 196. n. 53. ubi addit: Intereſſe lucri ceſſantis Regulariter non venire in petitionem.*

Welche Antwort denn auch auff den (6.) Einwurff gehöret/ daß der gnädigen Herrſchafft durch dieſes privilegiū excluſivum gleichſam die

ſam die Hände würden gebunden werden / jemanden frembdes durch dieſes Mittel zu entretenirn / zu plantiren oder bekleib zuverſchaffen/ꝛc. Wiewohl wann ſolcher Einwurff den Landesherren berühret/ſelbiger keinen Platz findet.

Siquidem privilegium (quantumvis generale) conferens, ſibi ipſi non præjudicat: cùm enim omnia privilegia à voluntate concedentis pendeant, maxime ea quæ precario & ad placitum concedentis dantur, ex ejuſdem quoque moderatione pendent. *Enenckel.de privil.in genere lib 5.cap.2.n.5. & ſeqq.Knipſchild.lib.2.de jurib.Civit.cap.18.nu.8.* Maximè ſi concedens poſtea juſta cauſa moveatur. *Idem Enenckel.d.l.3. de privil.cap.6.*

Solten aber die Städte / (welches in dem 7. Anzuge befahret wird) ſich dergleichen privilegii mißbrauchen / vnd etwan nicht gute Bier/vnd nach der Ordnung brauen; vid. renov. Ordnung E.E. Raths der Stadt Roſtock / publiciret Anno 1576.den 14. April.ſub lit. von Bierbrauen vnd Schencken. Cum ſtatutis ſimilibus Einbeccenſium, Lunæburgenſium, Braunsvvicenſium, &c. collatis articulis Hamburg.& inprimis artic.39. Von dem Brauen / vnd wehme ſonſten zu brauen gezienet/cum ſeqq.oder auch ſonſten nicht gute Wahren vnd Arbeit verfertigen laſſen; oder auch wieder die non privilegiatos eigenthätiger weiſe verfahren/darauß allerhand Unfug/ Zerrüttung und Unruhe entſtehen möchte: währe bey renovirung deß privilegii der Sache leicht zu rathen vnd den Städten einzubinden / daß dafern Ihnen von einem oder dem andern Eingriff geſchehen ſolte/ſie nicht ſelber pfänden und Recht ſprechen / ſondern alles bey der Hohen Lands-Obrigkeit anzubringen haben/ in Betrachtung das ſonſten ein privilegiarius der die Schrancken überſchreitet/ ſein privilegium leicht verſchertzen kan.

cap.ſi de terra.6. Vbi Decius.n.21.de privil.Hieronym.Grat.1.reſp.61. n.45.Menoch.lib.6.præſumt.41.n.8.

Geſtaltſam auch ſonſten verbotten ſich ſelbſten zu rechen oder Recht zuſprechen.

l.nullus.14.verſ.Idcirco.C.de Iudæis.l.13.14. Quod metus cauſ.l.ſi quis in tantam 7.C.Vnde vi.

 Vnd

Vnd ſo fern kan gelten / was etwan auß dem Conſilio Gœddeano.4.*conſ.*17. *n.* 191 in oppoſito argumento möchte geregt worden ſeyn.

Was hierüber angezogen wird / wie nemblichen die Sache nun weit in andern terminis ſtehe / und ſeyen durch Abfleſſung der 70. Jahren die Städte von dem Gebrauch abkommen / die Dorffſchafften aber immittelſt zu mehrer Freyheit gerathen; hat ſeine Richtigkeit ſo viell die Städte an ſich ſelbſten betrifft/hingegen aber/weñ man von der Lands-Obrigkeit redet; ſeynd denen die Hände gar nicht gebunden/das privilegium auch nach langer Zeit zu renoviren.

Cum enim conceſſio privilegiorum res ſit meræ facultatis, non poteſt iſta poteſtas ullo tempore præſcribi; per ea quæ in his terminis tractat. *Enenckel. lib. 2. de privil. cap. 6. nu. 67. & 68. Conſ. Gail. 2. Obſervat.* 18.

An dehme ſcheinet es aber am meiſten zuhafften / das Jhro Hoch-Gräfl. Gn. Graff N. in geregten gravaminibus ſub num. 29. vnd wiederumb ſub num. 31. gedencken/weill dergleichen privilegium zu dehro præjudiz vnd ſchaden gereichen würden/Als könten ſie ſolche renovation in Jhren Aembtern nicht zulaſſen / vnd würde ſolcher Einwurff ut ſimul ad

Quaſtionem ſecundam reſpondeamus.

einen ſtarcken Fuß gewinnen/wenn beyde Herren Graffen/in pari jure & qualitate ſucceſſionis ſtünden: Nach dem aber nunmehr das jus primogenituræ vnd die ſuperioritas territorialis in profanis & Eccleſiaſticis ſolemniter eingeführet/ den abtheilten Herren aber blos die iuriſdiction, vnd anders weniges in Jhrem appanagio vorbehalten worden; Alſo iſt zwar billich vnd löbl das man auch Herr Graff N. Hochgräfl. Gn. votum wie bey Zeiten Herren Graff Philipſen gleichfals geſchehen / ehrenhalben erfordere; Wann aber ſolch freundliches Erſuchen/zu gemeinen Zweck nichts würcken ſolte/würde dem Regierenden Landsherrn deßwegen gleichwohl nichts deſto weniger frey ſtehen/dergleichen privilegiũ (in toto territorio valiturum) zuertheilen.

Ut enim illi ſoli qui ſuperioritatem territorialem habet, cōpetit jus collegiorum inſtituendorum, R. A. zu Augſpurg de Anno 1548. tit. von den Handwerckern ins gemein in verb. das

ſolches

ſolches von der Obrigkeit hinfür & tit. ſeq. §. antepen. & penult. *Mingius de ſuperior. territor. th. 73.* Ita quoque jus Indulgentiarum & privilegiorum tantum ad illum pertinet; *uti poſt alios à ſe citatos latè deducit & per multa exempla declarat. Mingius. d. lo. th. 71. & ſeqq. Et in primis in f. th. 73. poſt Knichen in Encyclopæd. cap. 9. n. 1. Gylman. in Symphorem. tom. 1. part. 1. tit. 2. vot. 1. n. 25. fol. 72. Knipſchild. lib. 2. de jurib. Civit. cap. 5. n. 218. & d. lib. 2. cap. 4. nu. 38. quorſum brevitatis gratia plura requiſiturum remittimus.*

Ex adverſo notum eſt Appanagio non inhærere jus territoriale aut ſuperioritatis & quæ inde pendent jura; juxta ea, quæ prolixè hac de re tractavit & deduxit.

Cothmannus vol. 4. conſ. 4. pag. 61. n. [illegible]8. Et inprimis n. 292 ubi de Conſuetud. totius Germaniæ teſtatur: Hunc laudare voluit & ſequi Georg. Henr. Springsfeld. de Appanag. cap. 11 nu. 57. & ſeqq. Cum ceſſio regiminis per erectionem Majoratus, ſimul concludat abdicationem à ſuperioritate cæterorum fratrum. *Erneſt. Cothman. d. vol. 4. reſponſ. 4. pag. 62. n. 108. Klock. 3. Conſil. 182. n. 136. pag. 756.*

Und ob wohl dabey nicht allerdings zuvernemen / was in der Gegenantwort *ſub num. 31. pag. 3.* gedacht wird / daß die conceſſio privilegiorum eben keine materia adæquata der Landtags tractaten ſeyn / geſtaltſam auch der Landherr nicht eben von nöthen hatt / jemands anders votum einzuholen / wenn Er einen legem ſingularem oder univerſalem einführen will.

arg. l. 1. de Conſt. Princip. §. 6. Inſt. de jur. natur. gent. & Civil.

So pfleget es doch wohl zugeſchehen ohne Noth oder Schuldigkeit / bloß auß obangezogener Urſach / ne princeps vel ſuperior aliquid tyrannicè vel inconſulto egiſſe videatur.

L. 8. C. de legibus. quod & hodie moribus obtinere cum Knicheno & aliis oſtendit Mingius d. §. 71. verſ. moribus autem, conf. Dn. Mylerum de Princip. & ſtatib. Imperii cap. 49. n. 1.

Und iſt kein zweiffel dz dergleichen Edictū vñ privilegiū alle die jenige ſo im teritorio ſich befindē / ſtringirē werde / ja auch gar die forenſes.

Uti Dd. communiter ſentiunt & concludunt *per l. 38. de judic. l. ult. C. Ubi in rem actio l. Imperatores. 7. de publican. Ant. Faber lib. 1. Cod. Sabaud. tit. 5. def. 2. Dn. Myler. d. tr. cap. 40. §. 3.*

Worbey wir es auch billich bewenden laſſen / de cætero nemini ſententiâ hâc noſtrâ præjudicantes, ſed unicuiq; liberū ſuum arbitrium votumq; per omnia relinquentes. CORO-

COROLLARIUM
DE DIZYTHO
Vom Doppelbiere / in gratiam Faſtoſi Maximi adjectum,
à
Veræ Iuriſprudentiæ Studioſo.

PAllades (ſive ut alii vocant Palladas) Poeta Græcus, cujus Epigrammata in Anthologia laudantur *v. P. Victor. lib. 16. var.* c. 15. memorat: Quartane ſibi laboranti datum fuiſſe δίζυτον: Idq; ſibi profuiſſe vi quadam præſentaneâ, ita ut Crotone valentior factus ſit. Dizythum hoc Demetrius Chalcondyles, ſpeciē amuleti eſſe voluit. Alii aliter interpretati ſunt, *ut videre licet ap. Alciatum lib.* 10. *paradox, cap.* 15. Nobis Eraſmi placet explicatio, qui duplicem Zythum ſ. cereviſiam interpretatur Duppelbier. Ea verò potione, à coctione, recenti, & planè non defæcata, (adhibita hellebori quantitate debita) curari poſſe dicuntur, ſcioli illi, quibus ſuæ artis circuli ſordent, & jecur in puſillo corpuſculo ita intumeſcit, ut Panſophiam ſibi amabili inſaniâ imaginentur; Imò in omnes aliarum artium Doctores Imperium ſibi & dictaturam, ſine ſuffragio populi, ſumāt. Agnovit errorem ante fata ſuum, *Salmaſius* & non uni Juris Doctori per amicos, *quod teſte ſcribo conſcientia*, pœnitentis animi ſenſa ingenuè aperuit. Utinam & Salaputius, (nolumus enim vero nomine chartam puram fœdare atq; inceſtare) tandem aliquando in ſe deſcenderet, com-

complicatam animi ſui notionem evolveret, ac collatis ſuis & aliorum quos exſcribit, authorum libellis, agnoſceret, ſe multiplici illorum promulgatione, nihil aliud agere, quam ut Reineccii, Pappi, Victoris, Gryphiandri, Hopperi & aliorum ſcripta, nominis ſui præſcriptione contaminet; Aliquando etiam authoribus illis alienum planè ſenſum affingat; quod in Hoppero ſanè factum fuiſſe jam totus orbis, qui ſanâ mente utitur, perſpicit. Quæſtio erat: Utrum Hopperus juberet juvenes, inprimis in loco oppoſito lib. 4, ſuæ Juriſprud. 23. Romanum jus detrectare & novam ſibi juriſprudentiã cōdere, cudere, aut de eâ judicium ſibi ſumere? Id Affirmare Hopperus ſciolis dicebatur. Contrarium planè docere Hopperum, verba ſupra *pag.* 40. *&* 41. excuſa, palam docent. Itaq; vel Hopperi judicio juvenes ab auſu illo Giganteo abſtinebunt; Et in divino munere juris Juſtinianei, quod omnem divinam humanamq; prudentiã nobis aperit (*v. l.* 1. *ibi: eſt commune præceptum virorum prudentum* (*non matulæ alicuius*) *conſultum: communis Reipubl.* (*non unius vel alterius Doctorelli*) *ſponſio. Et l.* 2. *ibi. legi omnes obtemperare convenit, tũ ob alia multa, tum vel maximè eò, quod omnis lex inventũ ac munus Dei eſt,* (*non Medicaſtri cuiuſdam*) *decretum verò prudentum hominum* (*non nugivendulorum*) *de legibus conf. Ariſtot.* 1. *Ethic* 1. *ubi* νομοθετικὴν *&* δικαιωδοτικὴν *imo &* νομικὴν *ipſe invicem diſcernit & ſeparat. v. Bachov.* 1. *de action. th.* 1. *Auguſtin. can. in iſtis* 3. *diſt.* 4.) acquieſcent: Et libros juris cum ipſo Imperatore pro templo quodam Juſtitiæ ſanctiſſimo habebunt & venerabuntur. *l.* 1. § 5. *C. de Vet. iur. enucl.* Certoq; ſtatuent, leges ſanctiſſimas, *uti dicuntur in l.* 9. *C. de legibus.* injuriam ſibi ab hominibus ſacrilegis illatã, aliquando acerbè vindicaturas eſſe: Quemadmodum olim quoq; conſtitutum fuit: Ut ſi quis res

N   ſacro

ſacroſanctas violaſſet, morte pœnas penderet. *Feſto teſte. conf. l. 3. C. de Crimin. ſacrileg.* Errant autem & falluntur qui cum Cicerone, Juris Conſulti munus arctioribus illis cancellis, concludunt, agendi, reſpondendi, cavendi &c. Quomodo & cæteri ſophiſtæ jam olim Jure Conſultos de ſui latifundii poſſeſſione dejiciebant, ut ipſi fines corũ occuparent. Fateri enim cogitur ipſe Tullius alibi, fuiſſe Jure Conſultos non ſolum de omni Jure Civili & cauſis privatorum aditos; verum de omni etiam officio & negotio Reipubl. ad eos relatum fuiſſe. Diſceptabant autem Jure Conſulti cauſas omnes non tantum ex capite utilitatis, ſed præcipuè honeſtatis, certi, τὸ καλὸν, honeſtum & æquum fundamentum eſſe juris ſuperioris τὸ verò ξυμφέρον præcipue ad juris inferioris & Civilis in ſpecie dicti, conſtitutionem pertinere: Imò ἀπὸ τοῦ καλοῦ juris regulam inprimis arbitrabantur. *v. Ciceron. 3. de offic. 65.* Unde & Harmenopulus jus non definit artem τοῦ συμφέροντος ſive ejus quod utile tantum ſit: ſed ſimpliciter; τέχνην τοῦ καλοῦ. *lib. 1. tit. 1. §. 17.* Et ut in Baſilicis additur Καὶ ἴσου. Plato ipſe in *Clitophonte* τὴν πολιτικὴν ἐπιστήμην, definit: Καλῶν καὶ συμφερόντων, ἐπιστήμην; ποιητικὴν δικαιοσύνης ἐν πόλει. Eo ſc. ordine, quo Claudianus ſeriem rei compoſuit Panegyr. 2. in laudes Stiliconis: Juſtitia utilibus rectum præponere ſuadet. Nec diſceſſerunt ab hac ſententia, niſi homines Athei & Epicuræi, è quorum grege quoque erat Horatius, cui Utilitas, juſti propriè mater & æqui dicebatur. *Cuiac. ad l. omnes populi. 9. De juſt. & jur. H. Grotius in prolegom. lib. de jure belli & pacis fac. 4.* Qua de re cum & tyrones juris inter prima principia abundè erudiantur. *v. VVeſenbec. in parat. de juſt. & jur n. 14. Taborem in Element. p. 131. & ſeqq.* vix exputare cauſam licet; Cur alii circulis ſuis relictis, in foro Juris Conſultorum ſibi partes docendi arrogent; Cùm

Juriſ-

Jurisprudentiæ Papinianeæ ſecreta, nullo ingenii ſui vigore penetrare in hac ætate queant, ac ne prima quidē principia intelligant. Niſi dicamus quod & alibi demonſtratū, perpetuum hoc fuiſſe veræ religionis & jurisprudentiæ fatum, ut ſemper ſuos pateretur Alaſtores & uſurpatores. Fuerunt autem pleriq; vel ſophiſtæ vel hæretici. Ita Eunapius Sophiſta in Ædeſio. *eos ſe reticere* profitetur, nec nomine decoro cohoneſtandos eſſe, qui libris jurisprudentiæ ſtuduiſſent. Ita Libanius Sophiſta & Andragathius, multos honeſtos adoleſcentes illecebris ſuis à juris ſtudio averterunt. *v. Socrat. lib. 6. cap. 3.* Idem ergo hodienum Dæmonem per unum aut alterum ſophiſtam tentare non amplius mirabimur: maximè cum id jamdudum in verbo Dei prædictum ſit *Pſ. 11. verſ. 3. 4 & alibi.*

Enim vero qui vel ſophiſtarum nomen & ingenium cognoverit (*loquimur de his qui profesſionis metas egrediuntur. v. Voſſ. de Rhetor. natur. cap. 1. p. 7. verſ. multi.*) facile ab hac ſeductione ſibi poterit cavere. *Quis ergo ſophiſtæ nomine venit?* Audi ipſum Ciceronem in ſecundo Academ quæſt ita docentem. Qui oſtentationis aut quæſtûs causâ philoſopharentur (nempe ut plures diſcipulos ex imperita juventute colligerent) *Vis clariorem deſcriptionem?* Audi Syneſium: Qui ingenium hominis & mores alibi exactè his verbis deſcribit: τὸ κηρύττειν ἑαυτὸν (prædicare ſe ipſum ut ſubtilem, & alios contemnere *ut ſtupidos*) Καὶ πάντα ποιεῖν ὑπὲρ ἐπιδείξεως (omnia ad oſtentationem facere, atque omnium diſciplinarum & artium, ſibi non tantum peritiam; ſed & arbitrium arrogare) οὐ σοφίας ἐστιν (das reſſentiret keinen witzigen Mann) ἀλλὰ σοφιστείας (ſondern ein aberwitzig Närrlein) Hactenus Syneſius.

Vultis ſcire optimi juvenes, quod commodum ex ſua credulitate referant, qui relictâ viâ regia, ſpecioſas ſophi-

ſtarum ejuſmodi oſtentationes & jactationes amplectuntur? Idem quod miſera plebs ex auſcultatione Agyrtarũ & circumforaneorum, der Zähnbrecher und Quackſalber. Ita Xenophon vos docebit, de venat, θαυμάζω, inquiens, τῶν σοφιστῶν καλουμένων (Miror eos qui ſophiſtæ vocantur & Pãſophi videri amant ὅτι φασὶ μὲν ἐπὶ ἀρετὴν ἄγειν τοὺς νέους) quod juvenes ad virtutem & eruditionem ſe provehere quidem præ cæteris jactant) ἄγουσι δ' ἐπὶ τοὐναντίον (cum tamen eos potius à recta via avertant) Et porrò, *eod. libro.* ſophiſtas ait ad fallendum & dicere & ſcribere, ut lucrum faciant. Interim nugis ſuis neminem prodeſſe: οὐδένα οὐδὲν ὠφελοῦσι inquit, pergitq;: Ex ejuſmodi facinoroſis ſophiſtarum libellis neminem unquam ſapientem evaſiſſe: ſed diſcipulos tales etiam factos fuiſſe ſophiſtas. Itaque fugiendos eſſe ejuſmodi Impoſteres monet, qui aucupari ſoleant juvenes opulentos.. Eaque de cauſa idem Xenephon *lib.* 1. *de dict. & fact.. ſocr.* Doctores tales proſtibula appellat: τὴν σοφίαν πωλοῦντας σοφιστὰς ὥσπερ πόρνους ἀποκαλοῦσιν. Democritus Abderita πένταθλος ſ. Quinquertio fuit appellatus, quod Grammaticam, Rhetoricam, Poeticam & Logicam calleret: Quo nomine dicendus erit, qui ultra omnes Philoſophiæ orbitas etiam Theologiæ & Juriſprudentiæ & Medicinæ caput effert, ac omnium iſtarum rerum arbitrium ſibi vindicat? Annon Faſtuoſi Maximi? *v. Alciat. d. l.* 10. *parerg. cap.* 16. Sed qui tandem exitus ejuſmodi ſophiſtas manet? Idem qui omnes polypragmones & inter cæteros Medicos profanos atque atheos, Henricum Corneliũ Agrippam omnes bonas artes ſatyrico ſtylo invadentem? Avertat hoc omen ab hoſtibus noſtris DEUS & hanc ipſis mentem induat, ut dona ingenii, in uſum ægrotorum potius, quam in confuſionem aliorum impendant; Cum non ſit humani ingenii, vel unius ſaltem ſcientiæ perfe-

ctam

ctam cognitionem aſſequi, nc dum multarum, uti latè ex noſtris oſtendit Merillius, *diſſert. in lib. tres ex Cujac. cap.* 10. *pag.* 21. *Iacob. Gothof. & cæteri ad l.* 36. *de Reg. Iur.* Quod votum ſi alicui nõ arriſerit, ſit ſane per nos κοιμᾶς μάχιμος: quærat ſibi autem alios colluctatores, qui in ludo tam lutulento cum ipſo volutentur, & ineptis ejuſmodi argutiis immorentur, quas vel dupondii juris ritè informati; uno ſpiritu difflaverint. Nos graviora ſtudia decent delectantque non canina illa facundia, ſine qua pleriq; ſibi parum diſerti videntur; cùm tota illorum eruditio reliqua in exſcribendis aliorum Commentariis vertatur, *qua in re tamen, ut Scaliger alicubi monet, ſubtilitas nulla eſt.* Audent interim falſis lacerare maledictis viros doctrina haud inferiores, moribus etiam meliores. *Quemadmodum de ſciolis iſtis Voſſius in præfat. de Hiſtor. Latinis perorat.* Tales Gregorius Theologus *in Apologia de fuga*, cenſebat imitari mores τῶν ἀνοήτων. Plautus eos in. Menæchm. furioſis mulierculis comparat, ibi:

Men. Non tu ſcis, mulier Hecubam quapropter *canẽ* Graji eſſe prædicabant? Mul. Non equidem ſcio.

Mem. *Quia idem faciebat Hecuba quod tu nunc facis:* Omnia mala ingerebat, quem quã aſpexerat, Itaque adeo jure cœpta appellari eſt, CANIS. His ergo, ne aſſimilemur; abſtineamus ab iſta vitiligatione, & quam quisq; novit artem, in hac ſe exerceat:

Non auſim, quia non didici, dare quod Medicorũ eſt:
Hoc & agant Medici, tractent fabrilia fabri.

Sic medicamento ſuperius indicato opus non erit: ſed quiſque intra partes officii ſui & metas ſe continens, ſpartham quam nactus eſt, ornabit, adeoq; DEUM propitiũ, conſcientiam lætã, bonosq; omnes faventes, experietur. Hoc pacto infiectis cõtentionibꝰ finẽ impoſuit eruditiſſi-

 mus

-mus Salmaſius, His quos temerè offenderat piè renuntians: Chriſtianis odia vel nunquam induenda, vel ocyus deponenda eſſe. Cui poſtulato dextram amicitiæ ſimul offerenti, confeſtim applauſum eſt hoc diſticho:

Si qua fides verbis: coëant in fœdera dextræ
Officii metæ pignora pacis habent.
Qui nolit juſtis ſubſcribere legibus, inde
In Chelam aut triſtes naviget Atnicyras.

Homini Chriſtiano nefas λοιδορουμένῳ ἀντιλοιδορεῖν, vetitumq; obtrectandi & maledicendi ſerram reciprocare. *Samuel Serbertus de vita & moribus Petri Gaſſendi.* In quo ſcito finimus, & ne quis arbitretur, argumenta calumniandi juriſprudentiam nova eſſe, ſummam eorum, una cum brevi refutatione hic apponemus, ex ore doctiſſimi *Galli, Nicolai Valla* exceptam, qui in Comment. *de rebus dubiis,* ita præfatur.

(*Calumniatorum voculæ in veram juriſprudentiam:*) Plerique putant philoſophandum eſſe in Jure civili; ſed paucis. Ajunt enim (1.) in eo extare plurima, quæ ab uſu receſſerunt; veluti de jure perſonarum, de manumiſſionibus & jure patronatus, & quicquid iis conſequens eſt. Item de formulis actionum, judiciorumque tam publicorum quam privatorum. Edictis quoque Prætorum locum non eſſe, niſi quatenus juri naturali & æquitati cõſentanea ſunt. Sublato enim Imperio Romano, majeſtatem quoque Prætorum, Præſidum, Præfectorumque Prætorio deceſſiſſe. Addunt (2.) hiſtoriam Emendati juris in ſucceſſionibus, cretionibus & bonorum poſſeſſionibus (3.) Item correctionem emendationemq; delictorum eſſe arbitrariam. Nam de his hodie cognoſcitur extra ordinem & variè ſecundum cujuſque loci aut Regionis cõſuetudinem, vel potius arbitrio judicis, pœnæ ſtatuuntur (4.) Item dominia poſſeſſionesque & contractus pleroſq;

eſſe

eſſe jurisgentium. (5.) Et cum ſuo quisque idiomate hodie utatur in judiciis, contractibus & teſtamentis conficiendis & conſcribendis jam ceſſare eam partem juris, quæ in verborum ſignificatione conſiſtit. Item (6.) in contractibus & teſtamentis maximè inſpiciendum eſſe, quod actum ſit (7.) Præterea cum omnes populi, qui legibus & moribus reguntur, jus ſibi conſtituerint, quod eſt proprium ſuæ civitatis, hujus quidem juris cognitionem civi ſuo præcipuam eſſe debere: (8.) Poſtremo poſſe quamlibet tantum ex fontibus Juris civilis haurire, quantum ex re & uſu commodum erit vel neceſſarium. Idcirco paucis legibus Sparta olim contenta fuit, iisque duntaxat, quæ ad jus publicum moresque Civitatis, atque ad virtutem pertinent. Quas etiam leges vetuit Lycurgus ſcripto comprehendi, ut mentibus & cordi impreſsa tenacius inhærerent, ipſique cives perpetuò in illis ſeſe exercerent. Nam virtus in actione potiſſimum verſatur. De cæteris vero, quæ ad contractus hominum & commercia ſpectant, noluit quicquam ſtatuere, ſed ſenatui populoq; arbitrium reliquit, de illis diſponendis mutandiſque, ſecundum varietatem temporum & civium neceſſitatem atque utilitatem. His ergo vel aliis argumentis, *quæ Cicero pro Murena adfert contra Servium Sulpitium Iure Conſultum*, diſſuadere volunt à cognitione juris civilis. Sed cum exploratum ſit, hoc jus Civile Romanorum longè aliis omnium Nationum legibus & moribus præſtare, rectius meliusque alii ſentire videntur, qui iſtius juris ſcientiam profitentur atque affirmant, non ſolum utilem, ſed etiam propè neceſſariam eſſe, iis, qui in jure verſantur, & qui civibus & proximis ſubvenire volunt, vel conſilio vel patrocinio aut arbitrio. Cujus quidem juris principia putant eſſe aſſumenda ſimpliciter, & ſine apparatu, ex libris.

(Refutatæ breviter ab homine peregrino & imperio nō ſubdito.)

libris Inſtitutionum de verborum & Rerum ſignificatione & de Regulis juris. Deinde ad Digeſtorum & Codicis volumina non properandum, ſed inſiſtendum potius, in iis præſertim, quæ jus perpetuum continent. Illaque plenè diſcutienda, quæ, controverſum jus habere videntur multaſque dirimunt quæſtiones: quorum exempla in hoc libello propoſita ſunt plurima &c.

F I N I S.

Digitized by Google

Digitized by Google

Digitized by Google

30